SANCTA MARIA SVCCVRRE MISERIS.

§. 1. POR Vn pobre se escribe este papel; pobre de honor, porque se le quitó su muger: pobre de caudal, porque nunca tuvo mas que el corto alimento que le adquiriò su sudor: pobre de valimiento, que no à tenido quien por êl haga, ni aun la mas leve diligencia: pobre por presso: pobre por delinquente, y por todos visos objecto digno de la Commiseracion Real, imitando la Divina. *Oculi eius in pauperem respiciunt.* Psal. 10. Et ibidem: *Tibi derelictus est pauper.* Et Isaiæ, lib. 2. *Ad quem autem respiciam nisi ad pauperculum, & contritum spiritu?*

Es Juan de Cuellar, cuyo pleyto V. S. á visto; imputasele aver muerto à su muger sin causa, y por ello, por la justicia Real de Malaga, fue extrahido del retraymiento que avia tomado en el Convento de nuestra Señora del Carmen: substanciòle el Alcalde mayor con dos dias, con todos cargos la causa, y le sentenciô â muerte; sin embargo de proponerse por el Reo, y está bastantemente justificado, que su muger le cometia adulterio, y sin embargo de estar ya despachadas letras por el Provisor de Malaga, para que le restituyesse â la Iglesia, iludiendo su intimacion, y consultò à la Sala, que le devolviô la causa; pero segun se entiende con orden acordada, para que no executasse pendiente el articulo de la immunidad, si le huviesse, porque por los mismos autos Seculares, comprehendiô la Sala ser lo mas cierto el estar formado el articulo, aunque en la consulta no debiô de declararse sufficientemente el Alcalde mayor.

El Provisor de Malaga, diò sentencia en favor de la immunidad, de que apelô el Juez Secular, y se le otorgô la apelacion, y sin embargo á traydo el Processo, pretendiendo fuerza de conocer, y proceder, y por el Eclesiastico, se pretende que no haze fuerza alguna.

2 ¶ Con brevedad apuntarèmos la defensa deste negocio, pero no sin fundamentos juridicos, para que la amenidad del ornato que señalarán los Doctores, haga menos fastidioso el curso deste papel. *Non in ornata debet esse brevitas alioqui sit indocta, nam, & fallit voluptas, & minus longa quæ delectant videntur, vt amænum, ac molle iter, etiam si spatijs amplioris, minus fatigat, quam durum, aridumque compendium.* Quintilian. *Orator. lib. 4. cap. 2.*

Reduciraſſe á quatro proposiciones. La primera, que los procedimientos del Provisor an sido arreglados à la practica, y la sentencia cõforme á derecho en favor de la immunidad.

La segunda, se pondran las dudas, que son los fundamentos de la juridicion Real, que pretende, que el delito es exceptuado.

La tercera se dissolverân á favor de la immunidad, provando no ay tal exceptuacion.

La quarta, que aunque la materia se quedasse en duda; y aunque fuesse mas provable la exceptuacion, es constante el que no puede aver auto de legos.

3 ¶ Empeñanos á esta defensa la obligacion de nuestro oficio, viendo a Juan de Cuellar sacado de la Iglesia, y condenado a muerte; en cuyo despojo de la immunidad, se halla ofendido el honor de Dios, y de sus Santos. Text. *in cap. 9. 17. q. 4.* Vbi Divus Augustinus. Ibi: *Reum ad Ecclesiam confugientem, nemo abstrahere audeat, neque inde donare ad mortem, vt honor Dei, & Sanctorum eius conservetur. Sed Rectores Ecclesiarum, pacem ac vitam, ac membra eius obtinere studeant.*

4 ¶ Admirandonos con San Agustin, que se respete mas la casa, no digo de vn Poderoso, sino de vn Amigo, que la casa de Dios. *In cap. Miror. 8. 17. q. 4.* Ibi: *Hominem de Eclesia rapuisti. Tuus, si de tuo amico forte præsumeret fugitivus, posset procul dubio intercessionis causa veniam promereri. Ergo si amicus attenditur, cur Deus offenditur?*

5 ¶ Pero, ô tiempos! ò abusos en que son tan raros los Seculares, que con precipitada facilidad, no hazen acto de valor, y de justicia el sacar a vn delinquente de la Iglesia. Bobadilla, *lib. 2. cap. 14. n. 102. infracitandus.*

6 ¶ Los grandes Ministros no son faciles á sacar los retraydos, abstienense con toda reverencia, si no es en caso tan notoriamente exceptuado, que no tenga duda alguna. Y assi lo practicô en mas de 17. años que fue Alcalde de Casa, y Corte el señor Sanz. *de re criminali contr. 78 n. 135.*

7 ¶ Esta facilidad reprobò Bobadilla *dict. lib. 2. cap. 14. n. 101.* quando propuso â los Corregidores, *no quebranten la immunidad de la Iglesia en los casos leves, ni en los atrozes en que se pueda gozar de ella, ni en casos dudosos, se resuelva facilmente á sacar al retraydo pareciendole que está en la mano el poderle restituir á la Iglesia.*

8 ¶ Ello dize este mismo Politico: Ibidem, *n. 1. Es negocio proprio de Dios, y de su honra, y Culto de su Santo Templo.*

9 ¶ Y prosigue escriviendo, las desgracias, y castigos que Dios á embiado á los transgressores de la immunidad, y propone el temor justo que en esto deben tener los Juezes Seculares. Ibidem, *n. 101. Tenga siempre en la memoria, y tema aquello que dize el Apostol S. Pablo: si alguno violare el Templo de Dios, destruyrle á Dios.*

10 ¶ Y mas quando hazen vanidad de aver sacado de vna Iglesia, ô Convento vn Retraydo. Ibidem, *n. 102.* ibi: *Pues fueron castigados tan notablemente hombres tan importantes, no será olvidado el castigo de los Corregidores, que no tuvieren acatamiento á las Iglesias, solo por ser tenidos por brabos, bizarros, y justicieros.*

11 ¶ Y yo añadiera, no se engañen con aver visto que otros lo án hecho, y no les ha sucedido fatalidad. Hagan reflexion, y verán, que

por

por lo menos no an tenido medras, antes si menos cabos en sus convenien-cias, y en su honor. *Porque (prosigue) no es buena la honra, que nace de atrevimiento, y temeridad, y Dios permite que si alguna tenian, por esto mismo la pierdan.*

12 ¶ En offensas â los Templo, aun los Gentiles observaron, que la tardanza del castigo se compensa con mayor gravedad. Y aun suele demonstrase en los hijos, como de Dionisio escribe Valerio Maximo. *lib.* 1. *cap.* 1. *de Religione Neglecta sub n.*25. ibi: *Qui tamet si debita supplicia non exolvit dedecore tamen filij, mortuus pœnas rependit, quas vivus effugerat. Lento enim gradu ad vindictã sui Divina procedit ira tarditatemq; supplicij gravitate cõpensat.*

El caso es piadoso: el estado el vltimo: nuestra obligacion vrgente: la materia grave, y si las de immunidad son negocios de Dios, el Espiritu Santo nos ayude.

PROPOSITIO I.

EL PROCEDIMIENTO, Y SENTENCIA DEL PROVISOR es arreglada á derecho.

13 ¶ El Reo debe gozar de la immunidad, por la regla general que le assiste, de aver sido extrahido de sitio que de ella goza. Textus *in cap. inter alia de immunit.* textus *in l.* 2. *tit.* 11. *part.* 1. Et vtrobique DD.

14 ¶ Goza de ella el Guerto, y todo lo que se contiene en el ambito del Convento, de donde fue sacado. Textus *in cap. si quis contumax* 17. *q.* 4. *cap. si quis in atrio cap. Frater. eadem,* Delbene *de immun. cap.*16. *sect.*7.*n.*2. Curia Philip. 3. *p. juyzio civil.* §. 12. *n.* 1. *in fine.* Diana coordin. *tom.*9. *de Immun.Tract.*1.*Resol.* 8.*n.*7.ibi:*Hortus, Domus familiarium & animalium, & sinulia.*

15 ¶ De que no se duda, y assi no nos detenemos, en si el conocimiento de si es, ô no lugar Sagrado toca, como es cierto al Eclesiastico. *Resolvit cum pluribus contra alios.* Diana, *vbi supra, Resol.* 119.

16 ¶ Y aunque á avido quien escriva que las causas de immunidad son mixti fori. Petrus Bellug. Remigius Gonni, *quos refert*, & refutat Germon.*de Sacror.immun. lib.*3.*cap.*16*n.*21. Refert etiam, & refutat Bobadilla, *lib.*2.*cap.*19.*n.*40.Diana Coordinatus,*tom.*9.*de immun.tract.*1.*Resol* 119.*n.*2.

17 ¶ Y en otros Reynos ay diversas practicas, como es en Portugal, en Aragon, en Cataluña, en Valencia, y en Navarra. D. Ramos, *ad leges Pap. lib.* 3. *cap.* 54. *n.* 22.

Lo cierto es q̃ en estos Reynos de Castilla *los Eclesiasticos solos conocen sentencian, y declaran, si debe gozar el tal delinquente de la Iglesia y ante ellos parece y alega el Iuez Secular sobre ello, y asi se practica, y puso la practica de elloel Doctor Azebedo, in l.* 3. *tit.* 2. *lib.* 1. *Recop. n.* 20. *y nuevamente Anastasio Germonio, De Sacror. immun. lib.*3.*cap.*16.*n.*22.Escribelo Bobadilla,*lib.*2.*cap.*19.*sub n.*40.& *cap.*17.*n.*154.

por-

por que la causa de immunidad, es question de derecho espiritual, y no de hecho. Addendus Parlador. *quotid. differentia. 76. per totam*;

18 ¶ Esta practica se vsa, como en todos, en este Obispado, y que pendiente, haga el Juez Secular caucion juratoria de no innovar contra la persona del Reo, y en el interin no se â oydo; es constitucion Synodal. *lib.* 3. *tit.* 7 *n.* 17. *&* 18. Y en el margen, ibi: *Nota ser conclusion cierta, que en los terminos desta constitucion debe el Juez Secular hazer caucion juratoria de no innovar en el interin que se ventila el articulo de inhibicion, y que el Eclesiastico le puede apremiar á ello por censuras.* Esta caucion supone Barbosa *de pension. p.* 1. *q.* 6. *n.* 45. A lo menos en casos dudosos Bobadilla, *lib.* 2. *cap.* 14. *n.* 97. *y aun* (dize) *que si ay justo temor de la crueldad del Juez que procederá á la execucion de la pena corporal, no basta que haga dicha caucion, sino que dê fianza de no proceder á ella.*

19 ¶ En virtud desta practica el Provisor de Malaga legitimamente, conociô sobre si el delito de Juan de Cuellar es, ò no exceptuado, y diô su sentencia. Azebedo vbi proximè ibi: *Et hoc modo necessario Iudex Ecclesiasticus cognoscit, an delictum sit de ijs, quæ privant immunitate, nec ne, & pronunciat super hoc, & sic Ecclesiasticum in hoc casu esse Iudicem testantur, &c.* cita los DD.

20 ¶ Esta sentēcia, ò fue justa, ô dudosa, ô injusta, ô nulla ò por defecto dejuridiciō. Es cierto fue justa, porq̄ estando la Regla por la immunidad, debiò pronūciar â su favor, y si la Justicia Real pretendia sentencia declarādo no aver immunidad, debia aver probado con evidencia la excepcion. Escribelo aunque para auto de legos el señor Ramos; *dicto lib.* 3. *cap.* 54. *n.* 17. *Cum de extractione ab Ecclesia liquet, & de jure solo quæritur, an nempe crimen ab immunitate exceptum sit, Ecclesia fundat, vt forum loquitur, de jure, quia habet pro se regulam quæ reos ab Eccesia extrahi vetat, & tuetur immunitatis iure indefinitê, præter quam in criminibus exceptis in cap. inter alia. De immun. At ê contra laica jurisdictio vt decretum laicorum, & remissionem ad suum forum consequatur contra jurisdictionem Ecclesiasticam iure fundatam, & immunitatis regulam debet indubitate ostendere exceptionem criminis ab ea regula, & iure l. Ab ea 6. l. Quoties* 18. *de probat. &c.* y si fue justa no, ay que hablar; porque ni en *no otorgar*, ni *en conocer* hará fuerza el Provisor.

21 ¶ Si se duda, si es justa, ó no, ò ya sea siendo igual el peso de las opiniones, ò por lo menos teniendo la immunidad opinion menos provable; en tal caso no puede aver tampoco *auto de legos*, sino solo fuerza en no otorgar. Idem ibidem. *Cætero quin in pari causa opinionum, vel vbi saltim pro immunitatis iure, quamvis non potior tamen probabilis sententia est, verendum est; ne temerè decernatur vim fieri ab Ecclesiastico, in cognoscendo, & procedendo, quomodo cognoscit proceditque, cum & cognitio de immunitate in controversia non de facto, sed de iure, sit Ecclesiastici iudicis solius, non autem laici, &c. Decerni solet vim fieri in non deferendo.*

Con

22 ¶ Conque aviendo otorgado el Provisor, *no ay fuerza*, y á sido ocioso el Real recurso, pues en tal caso deben escusar los Juezes Seculares gastar el tiempo á los Tribunales Superiores, sino seguir la instancia de la apelacion. Dom. Mathæus Sanz, *de Re crimin. controvers.* 78.*n.* 92. ibi: *Si verò aliqua tergiversatio in probatione criminis, vel qualitatis excludentis ab immunitate reperiatur (potest enim crimen homicidij liquide probari, & non probari concludenter proditio, & sic de cæteris) prudenter, iuste, ac rectè operaretur, si omissa via recursus appellationem prosequi coram Ecclesiastico superiore procuraverit.*

23 ¶ Si se pretende que la sentencia fue injusta, tampoco es el remedio *auto de legos*; porque la Real Proteccion no se entromete en remediar las injusticias de los Juezes Eclesiasticos aunque sean notorias con *auto de legos*, que es en substancia declarar *no son Juezes, ni tienen capacidad para conocer, y proceder*, y annular sus autos, sino es en caso de entrometerse en materia que no les toca, causa entre legos, y absolutamente profana, vsurpando la Juridicion Real. D. Salgado: brevissime *p.*1.*cap.* 1.*n.* 3. *de Reg. Protect.* ibi *Quoties Iudex Ecclesiasticus mittens falcem in messem alienam, de mere laico, re simul mere profana cognoscens Regiam temporalem jurisdictionem vsurpat, proprijs limitibus non contentus, quod querelam de Auto de legos Practici vocant.*

24 ¶ Pero si faltan estos requisitos, como faltan en causas de immunidad, la injusticia aunque sea tan notoria que conste de los autos, solo tiene el remedio de la apelacion, aunque el Juez aya executado su sentencia. Idem. *p.* 1. *cap.* 2.*n.* 217. ibi: *Senatus non se intromittit in declaratione causæ principalis, iustitia, aut in iniustitia sententiæ, aut appellationis, sed dumtaxat circa qualitatem, & naturam appellationis, quantum sufficiat ad detegendam vim in denegata appellatione, & sententię executione. Cur igitur modo Cevallos asseverat acta annullanda declarare Senatum? Ipse autem terminos iuris, & decretorum genera confundit, si quidem in Decretis laicorum, en los autos de legos, quando scilicet iudex Ecclesiasticus se intromittit cognoscere de laico Reo super re mere profana, quia tunc licite inhiberi potest á Regio Senatu, qui ab illo in totum tunc amovet illius cognitionem, & remittit iudici laico competenti, ac ideo merito decernitur annullanda acta, tanquam, scilicet facta, á Iudice in competenti, & carente jurisdictione temporali &c.*

25 ¶ Nulla por defecto de juridicion, no fue la sentencia, ni el Processo; porque dexamos supuesto que en Castilla, es vnicamente Juez el Eclesiastico: luego si se diesse *Auto de legos* en tales casos, se dieran dos contraditorias; que es *poder conocer, y proceder*, como se supone, y *no poder conocer, y proceder*, como lo afirma el auto de legos, y si esto se permitiesse, la violencia del Juez Eclesiastico, se quitaria con otra mayor, como fuera inhibir al Eclesiastico en materia q̃ se le confiesa, y es de su juridiciõ. D. Salgad. *de Reg. Protect. p.* 1. *cap.* 1. *Prælud.* 5. *n.* 278. ibi: *Dum prætextu, violentiæ Iudices laici iudicibus Ecclesiasticis precipere, aut inhibere audent Sacris Canonibus, & perpetui vsui Ecclesię quæ*

semper huiusmodi recursus damnavit, & anathemate plectendos censuit, graviorem violentiam inferre.

26 ¶ Conque totalmente es injuridica la pretension de Auto de legos, y assi lo firmò con D. Fernando de Ojeda Alcalde de Casa, y Corte, Barbossa *Post Belluga, Germon. Azebedo, Narbona, Farinacio, Gambacurta, Bonacina, & alios ab eo adductos, de Pension. p. 1. q. 8. n.* 44. contra Zevallos que escribió; *que si el caso es notorio en que no debe gozar el Reo de la immunidad, se declara, que el Juez Eclesiastico haze fuerza, y que otorgue, y reponga, y remiten la causa al Juez Secular.* en su tratado de las fuerzas, *q. 5. lib.* 5.

27 ¶ Cuya opinion, con otras, censurô acerrimamente, con la referida pluma de Ojeda, Barbossa, *dict. q. 8. n.* 42. ibi: *Improbabiles utroque iure, sed etiam quodammodo fere ineptæ, & non parum in praxi periculosæ.*

28 ¶ Y contra esta en particular, dize: es injusta, ê impracticable en seguridad de conciencia, porque aunque el caso sea notoriamente exceptuado, la juridicion es propria del Eclesiastico, Ibidem. *n.* 44. ibi: *Quæ sententia in utroque casu casu admitti iustê non potest, nec securê praxi mandari debet. Nam in prædictis facti speciebus Iudex Ecclesiasticus est propriê, & vere competens declarationis iudicialis immunitatis Ecclesiasticæ, in seque habet radicatam iurisdictionem, sicut in re, & controversia quę discutitur non solum de facto, sed etiam de iure spirituali, seu Ecclesiasticǫ, ut est immunitatis.*

29 ¶ Y esto sin recurrir á la Bulla Santa de Greg. XIV. en que se declara, pertenecer este conocimiento al Eclesiastico, porque abstrayendo de ello, y de si está recibida, ò no en España, no es necessario para esta juridicion mas que la disposicion del derecho comun, practica de España. Ibid. *n.* 49. *Non est ullius considerationis, aut fundamenti, quod sit recepta, aut non prædicta Bulla in hoc Regno, quia iure communi sufficienter vires accipit ista nostra opinio, & validissimis fulcitur rationibus: nihil ergo est quod quisquam conqueri possit, (ait Farinacius,) quod Gregorius XIV. statuerit ad Episcopum spectare cognitionem super immunitate Ecclesiæ, an ad illam confugiens, illa debeat gaudere, nec ne, post quam hoc idem statuere iura civilia, & canonica, Doctores que fere omnes unanimiter hoc dixerunt, etiam ante ipsius constitutionis promulgationem. Ita Farinacius dicto cap. 22. de immunit. n. 369. Et praxis etiam Hispaniæ ante Bullæ editionem currenti, & inconcusso stylo idem observabat, ut videre est apud Bobadilla dicto cap. 19 n. 40.*

30 ¶ Por esso concluye Barbossa: *Que nunca en esta materia de immunidad Eclesistica, en ninguna causa, ò controversia de delito exceptuado, ò no exceptuado para gozar de la immunidad, llevandose el proceso por via de fuerza á la Chancilleria, ò Consejo, no puede aver auto, ò provision que decida que en conocer, y proceder el Eclesiastico haze fuerza, y que se remita la causa al Secular, como se decide en el auto de legos.* dict. q. 8. n. 159.

31 ¶ Esto mismo, aunque sin citar á Barbossa, escribiò Gon-

çalez,

çalez, que insinua, aunque con temor, que en vn caso podrá aver auto de legos, que es quando de los mismos autos consta, que el Reo, no tomô Iglesia. Ad textum *in cap. inter alia de immunitat. in notis n. 2.* ibi: *Cognitio huius immunitatis semper spectat ad Iudicem Ecclesiasticum. Quare cautê procedant Iudices Seculares, qui existimant, cum causa immunitatis defertur ad Regias Chancellarias; pronuntiari ita posse: haze fuerza en conocer, y proceder. Quia hoc tantum admitti potest in casu notorio facti, videlicet cum aperte constat reum ad Ecclesiam non confugisse, & cautê, tam in hoc casu, quam in alijs immunitatis Iudices Seculares pronuntiare debent,* Vulgo, *auto de legos. Nam talis pronuntiatio fieri potest, quando procedit Iudex Ecclesiasticus contra Reum laicum, & in negotio profano, secus verò deficiente aliquo ex his requisitis.* Luego no puede salir *auto de legos* en este pleyto, ni de *fuerza alguna,* aviendo otorgado el Provisor la apelacion.

PROPOSITIO II.

RAZONES DE DVDAR QVE SON LOS FVNDAMENTOS de la Iuridicion Real.

32 ¶ Por la Iuridicion Real parece se ponderará por de grande atrocidad el delito de Iuan de Cuellar: sacar á su muger en su compañia, y yendo en su seguimiento, avisarla se atasse la cinta del calzado, y al inclinarse, acometerla á puñaladas por la espalda, y darle muerte incauta, indefensa, inocete, sin averla cogido en adulterio: crueldad es como la que exagera el Papa Stephano V. in textu *in cap. Ad monere* 8.33.*q.*2.ibi: *Ad monere te cum lacrymis, & multo gemitu cordis curamus filij Hastulphe sed non filius debes dici, qui tam crudeliter infœlix homicidium perpetrasti, nam occidisti vxorem tuam, partem corporis tui legitimo matrimonio tibi sociatam, sine causa mortis, non tibi resistentem, non insidiantem quoquo modo vitæ tuæ. Non inuenisti eam, cum alio viro nefariam rem facientem, sed concitatus á diabolo, impio furore inflamatus, latronum more atrocius eam gladio tuo crudelior interemisti.*

33 ¶ Y aunque la queria infamar de adultera para disculparse, le pareciô esto al Pontifice nueva maldad, por no tener probanza mas que de vn testigo, indigno de credito. No tiene probanza Iuan de Cuellar del presente adulterio, conque en todo le ajusta el text. *Et nunc* (prosigue) *post mortem eius addis iniquitatem super iniquitatem: inducere super eam vis mortis causam post mortem per vnum homicidam, & reprobum testem incusare vis mortuam.*

34 ¶ Está es notoria alevosia, y exceptuacion de la immunidad. Per textum *in cap.*1.*de Homicidio, Paz, in Praxi* 5.*p.tom.*1.*cap.*3.§.3.*n.*113.

35 ¶ Por ser muerte segura *l.* 10. *tit.* 26. *lib.* 8. *Recop.* Anton. Gom. *tom.* 3. *variar. cap.* 2. *n.* 5.

36 ¶ Matar vna muger, aun quando no fuesse muger propria, basta para ser alevosia. Carrasco *ad leg. Recop. cap.*3.§.1.*n.*2.& *seqq.*

Y en

37 ¶ Y en terminos deste pleyto de aver muerto â su muger por adulterio, no aviendoles aprehendido *in fragranti*, es el caso que trae Bobadilla, *dict. lib. 2. cap. 14. n. 16. Y asi vi* (dize) *sentenciar por aleve, á uno que matò á su muger, y la ahogò una noche, porque le hazia adulterio.* Lo qual es conforme á la opinion de Antonio Gomez, *in l. 80. Tauri, sub n. 58.*

38 ¶ Siendo, pues, el caso tan notoriamente exceptuado, ni ay immunidad, ni materia de ella, ni fundamento para el conocimiento de la Juridicion Eclesiastica, por cuyas causas, debe salir *Auto de legos*, como escribiô el señor Sanz, *de Re crim. controvers. 78. n. 124. & seqq.* D. Salzedo *de leg. Polit. lit. lib. 1. cap. 19. per totum*, ô à lo menos, auto de *en conocer, y proceder, como conoce, y procede*, como propuso el señor Ramos del Mançano, se practica en el Consejo. *Ad ll. Papias lib. 3. cap. 5. per totum.*

39 ¶ A la qual deben arreglarse las Reales Chancillerias, dize el señor Ramos, aunque la autoridad de su estilo de nodar *Auto de legos*, confiessa le es de gran peso; pero no la razon en que se funda, que es ser privativo el conocimiento del Eclesiastico, porque este es muy debil fundamento: *dict. cap. 54. n. 25*

Y en fin, en caso de duda, de si el delito es exceptuado: *quia interst Reipublicæ, ne delicta maneant impunita*, se debe determinar contra la immunidad, y restringirla. Cardin. de Luca, *tom. 14. p. 4. disc. 2. n. 6. & 9.*

PROPOSITIO III.

DISSUELUENSE LAS DUDAS.

40 ¶ No fue el delito de Juan de Cuellar de la atrocidad del caso de Stephano V. *in dict cap. Admonere*, sino de muy clara disparidad, porque alli la causa de la crueldad fue querer el marido quedarse con la dote, y por esso le imputò que le avia falado á la fé del matrimonio, y que los hijos eran adulterinos, y para esto presentava solo vn testigo, homicida, y facineroso. Esto dize el texto, ibi: *Filiorum tuorum improbe prædo.* Et ibi: *Per unum homicidam, & reprobum testem incusare vis mortuam.* Et ibi: *Per istum flagitiosissimum & sceleratum.* Y la Glossa, ibi: *Iste Hastulphus uxorem suam interfecit, & post mortem eius eam de adulterio accusabat, volens filios, quos ex illa habuerat, ostendere esse adulterinos, & ita indignos successione paterna: Et ad hanc accusationem inducebat unum solum testem homicidam, & adulterum.*

41 ¶ Ambas muertes fueron, sin hallar â las mugeres *infragranti*. En esso se parecen; no en las causas, ni en la prueba. Estas son las que agravan, ò disminuyen la moralidad del homicidio, como enseñó San Juan Crysostomo, relatus in textu *in cap. Occidit 13. 23. q. 8. Occi-*

dit

dixit Phinees hominem, & reputatum est illi ad iustitiam. Abraham verò non solum homicida, sed etiam parricida effectus magis Deo, magisque complacuit. Non sola igitur respiciamus opera, sed tempus, & causam, & voluntatem, & personarum differentiam, & quanta cumque alia operibus acciderint, diligentissimè inquiramus. Non enim possumus ad veritatem aliter venire.

42 ¶ La causa fue, querer restaurar su honor perdido tan anticipadamente que llevô su muger al matrimonio como dote el delito; y luego que lo supo Juan de Cuellar, formó capital odio, que empezô en amarguras de ira; passô á mania por su duracion, y prorrumpió en furor para la venganza, que son todas las especies de irascible que describe Santo Thomas 2.2.q.158.art.5.C. *Tres sunt irascibilitatis species, scilicet, ira, mania, quæ vocatur insania, & furor.::: Ira fellea est, quæ habet principium & motum. Mania dicitur ira, quæ permanet, & inveteratem devenit. Furor est ira, quæ observat tempus ad supplicium.*

43 ¶ Quien lleva al Thalamo impresso el memorial de la afrenta de su marido, que despacho puede esperar, quando lo conozca, ô lo oyga êl afrentado? Pero escusemos los colores de las vozes que, el dolor de Juan de Cuellar no tiene ya estado, sino de explicarse la pena tan naturalmente como la siente vn deshon ado preso, y el estilo debe corresponder al estado de su miseria, como al libro de sus trenos, dezia Ovid. *de Tristib. Eleg.* 1.

Incultus, qualem decet exulis esse
Infelix habitum temporis huius habe
Nec te purpureo velent vacinia succo:
Non est conueniens luctibus ille color.

44 ¶ Preñada iva su muger quando casò con Juan de Cuellar. Que nombre merece este delito? Stellionato de la honra. Pariò á pocos meses, y deste vivo testigo de su infamia, resultaron otros, que fueron los mismos de quien se valiò para encubrir el parto á su marido: estos lo testifican en los autos, y que ella se quexava del complice de su delito su cuñado, á quien nombrava, y nombran los testigos. Saliô la nota á la publicidad de los vezinos. llegô á noticia de Juan de Cuellar, y sospechò ser el mismo el autor de este tan claro, y sensible libello infamatorio. Andava siempre con la rabia de los zelos, assi deste ofensor, como de otros. El mismo adultero depone, y su muger, como el Juan de Cuellar publicava lo avia de matar, y que andava azechandolo para executarlo.

45 ¶ En casa de vn Regidor perpetuo de Malaga, donde estava sirviendo cometiô adulterio con vn criado. Este caso tambien està bastante probado con vn testigo de vista, y la testificacion deste Regidor desta noticia, y de lo licencioso de los procedimentos desta muger, por los quales la echò de su casa. Entrava muchas vezes por los corrales, llevado de su passion, para ver si podia cogerla en la ofensa. Y era vn perpetuo infierno el que tenia en su compañia, mostrandole su enojo, y desconfianza. Temerosa de su mala conciencia, hizo fuga diversas vezes. De este temor diô noticia á la Justicia Real, y le tuvo

 pres-

presso, y testigos deponen que le aconsejavan, no bolviesse con su marido, que la avia de matar. Llevòla á ello su destino, y su delito diez dias antes del de Juan de Cuellar. En el que le executó, tuvo vehementes indicios (assi resulta de los autos de aver ido esta muger á la Guerta à ver á su complice. Todo esto se halla probado, no por vn testigo *solo, y facineroso*, como en el texto *Ad monere*, de contrario ponderado, sino por numero de testigos.

46 ¶ Es bastante prueba; porque es materia de dificil provanza, y mas viviendo el complice, por los riesgos que pueden suceder, y porque en estas causas, no pueden ir haziendo testigos los maridos, ni saben quien las sabe; averiguanlas á cuydados de su subtileza, que assi entendiò el dicho texto *Admonere*, que pueden averiguarse, ibi: *Prius causa criminis subtiliter erat inuestiganda*; y porque no se trata de probar el adulterio para acusacion, sino para defensa; y en este caso son privilegiadas las probanzas, sin que se les pueda oponer el defecto de dudosas, ò no concluyentes. Guazin. *de defensione Reorum* 29. *cap.* 3. *per totum*. Vbi *n.* 4. *Defensio probatur per probationes dubias, & non concludentes*, Et *n.* 10. *Quod testes non reddentes rationem sui dicti probant defensionem*.

47 ¶ Y en terminos de muerte de adultera, no cometida *in fraganti*, D. Laurentius Mathæu *de Re crim. controu.* 11. *n.* 25. ibi: *Sed de iure minor probatio sufficit ad excipiendum, & probandam defensionem*; *ergo in nostra specie superabundat probatio, cum non tractetur de probando adulterio per viam actionis, siue ad effectum puniendi, sed solum per viam exceptionis ad excusandum maritum.*

58 ¶ Por la inquietud de tan amarga ira, por la demencia de tan durable mania; por la angustia de tan sediento furor de la venganza, quitò Juan de Cuellar la vida â su muger: con menos motivos (prescindamos de la piedad Christiana) se huviera hecho Rea de tal castigo; como escribio el P. Zerda *Politica de todos los estados, Tract.* 3. *cap.* 27. *n.* 7. Ibi: *Con gran cuydado se debe guardar la buena casada de no dar ocasion á que su marido tenga zelos de ella; porque en esto servirá á Dios, y en lo contrario, violará el amor que debe al Santo Matrimonio, pondrá á gran peligro su honra, y la de su marido, y hijos. Y advierta, que no puede dar mayor pena á su marido, ni mas cruel que dandole zelos: Y la muger que tal haze MERECE CASI PENA DE MVERTE; porque le pone á peligro de morir, por la terrible congoja, y tormento que le dá la mala sospecha. Turba le la razon, y ciegale el juyzio en tanta manera, que casi no puede dezir que viue; porque el mayor sentimiento que el hombre en esta vida recibe, es pensar que su muger quiere, y ame á otro, tanto, ò mas que á el, y es tan grande el sentimiento, que aunque sea sin sentido como vna bestia, no ay injuria, ni afrenta que mas le lastime, ni de que él mas desee venganza.*

49 ¶ Pues qué será quando no son zelos, ni meras sospechas, sino agravios manifiestos? en tal caso las mismas leyes incitan la ira de los maridos, teniendo por infame su paciencia, afectada con el color de incredu-

lidad

lidad. Honrado texto *in l. Mariti 29. in principio ff. ad l. Iuliam de Adulterijs*, ibi: *Debuit enim vxori quoque irasci: tunc autem puniendus est maritus, cum excusare ignorantiam suam non potest, vel adumbrare patientiam pretextu incredulitatis.*

50 ¶ Dirase, que esta manifestacion á de ser por aprehender á los adulteros en el delito, y que aun entonzes â de ser ajustandose á la facultad que le permiten las leyes; como lo notó en su reprehension el Pontifice *in dict. cap. Admonere*, ibi: *Non inuenisti eam cum alio viro rem nefariam facientem.* Et ibi: *Si ita fuisset inuenta, secundũ legis tramitẽ debuit accipere vltionis vindictã.*

51 ¶ Las leyes civiles, y Reales, en tal caso no dan pena alguna al marido; porque esta licencia se toma el dolor del ofendido. Textus *in l. si adulterium 38. §. Imperator, ff. ad l. Iuliam de adulterijs*, ibi: *Si maritus in adulterio deprehensam impetu tractus doloris interfecerit, non vtique lege Cornelia de Siccarijs pœnam excipiet. Et qui vxorem suam in adulterio deprehensam occidere se non negat, vltimum suppliciũ remitti potest, cum sit difficilimum iustum dolorẽ temperare.*

52 ¶ Textus, *in l. si quis 3. §. 3. ad Senatus consultum Syllanianum*, ibi: *Si tamen maritus in adulterio deprehensam occidat, quia ignoscitur ei iustum dolorem exequenti.* Textus *in l. Grachus 4. C. ad l. Iuliam de Adulterijs*, ibi: *dolor iustus factum eius relevat, l. 1. tit. 7. lib. 4. in legibus fori lib. 14. tit. 17. p. 7. l. 81. Tauri l. 2. tit. 15. Ordinamenti lib. 8. & l. 15. in fine tit. 13. eod. lib. l. 1. tit. 20. lib. 8. Recop.*

53 ¶ Remitieron las leyes la pena, porque no estan obligadas â ponerla á todos los delitos, quando los ocasiona el natural impulso del justo dolor, y gravedad de la injuria, como notò el señor D. Lorenço Math. *de Re crim. contro verf. 11. n. Lex indulgens pœnã ex justo dolore, & atrocissima injuria non debet reprobari, quia lex ciuilis non tenetur omnia peccata in exteriore foro punire.*

54 ¶ Respondese, que se remite toda la pena del fuero externo, si les hallare *in fragranti*; pero si mata á la adultera despues de cometida la ofensa, aunque no se escusara de toda la pena, no será castigado con la ordinaria segun contra el sentir de algunos, enseñô el señor Matheu *de Re crim. contr. 12. n. 6.* porque es practica de todos los Tribunales de la Europa, la opinion contraria, ibi: *Quare plures fuerunt Doctores, qui docuerunt, maritum, aliter quam deprehensam occidentem pœna ordinaria puniendum.* Refutando nominatim â Antonio Gomez *in l. 80. Tauri n. 58.* aquien trae el argumento contrario supra *n. 37.*

55 ¶ Dize el señor Matheu *n. 7.* ibi: *Sed contraria sententia, sicut æquior, & benignior receptior, & communior est, tam tam apud Doctores, quam in Supremis Tribunalibus totius fere Europæ.*

56 ¶ *Et n. 18.* Ibi: *Cum marito concessa fuisset potestas necandi vxorẽ adulteram per l. 1. tit. 7 lib. 4. Recop. quo textu non requiritur apprehensio, sed absolutê in adulteram in surgit* ibi: *Si muger casada fizieße adulterio.* Et postea *n. 20.* ibi: *l. 3. lib. 8. Recop. Videtur apprehensionem exigere: Ibi: Si el Esposo les fallare en vno. Sed hoc procedit, quo ad plenam excusationem, siue permissionem occidendi impunê, non autem ad excusatio-*

ſationē pœnę non ordinariæ, nam ſi non aprehenſam occiderit aliquid de pœna remittitur, vt in terminis docent Azebedo ind. 3. *n.* 20. Plaza *de delictis cap.* 42. *n.* 36. *& cap.* 36. *n.* 1. *Vela de delictis cap.* 1. *n.* 36. *Quo (reprobata Antonij Gomez opinione) teſtatur de communi praxi condemnandi extra ordinem.* Pero veamoslo â la luz deſta Vela. Dize aſsi: *Si maritus occiderit adulteros, aut eorum quemlibet, non infragranti crimine, & delicto; & pro defenſione probet, eos adulterаſſe, non tenetur pœna ordinaria, licet contrarium, & male defendat Antonius Gomez in l. Tauri* 80. *n.* 58. *tamen exilij tandem pœna mulctandus erit, & ita practicatur.*

57 ¶ Los golpes del honor, no ſe mitigan con el tiempo, ni intervalos. El dolor de vna bofetada, paſſa al corazon, para eſtar continuamente laſtimādo, y aſsi eſcuſa de la pena ordinaria al que deſpues de muchos dias tomô ſatisfacion del ofenſor: eſto ſe entiende en el fuero exterior. Aſsi lo ponderan en favor del marido, que deſpues de algun tiempo matò â la adultera, todos los mejores Juriſconſultos, Gizarr. Felin. Maſcardo, Carrero, Giurba, D. Cabreros de met, *lib.* 2. *cap.* 47. *n.* 14. Et poſt eos Guzman, *veritate* 29. *n.* 3.

58 ¶ Que mas bofetada para el infeliz Juan de Cuellar, que aver venido embarazada al matrimonio ſu muger; y averſe publicado el parto? (aun quādo no huvieſſe dadole otras muchas con ſus torpes procedimientos.) Aun en los corazones de las Deidades, ſuele durar por dilatados tiempos clavada la eſpina de vna injuria, que dixo Virgilio de la Dioſa Juno.

Manet alta mente repoſtum Iudicium Paridis, ac ſpretæ injuria formæ

59 ¶ Nobleza, y execucion de la ley Evangelica, ſeriâ el perdonarla: cargo capital á la conciencia el vengarſe, pero efecto de nueſtra fragilidad, y eſcuſacion legitima para la pena exterior, el procurar reſtituirſe al honor perdido, aunq̄ ſe aya paſſado tiēpo deſpues de la injuria, y llegādo á averiguar, q̄ tiempo? en terminos deſte pleyto vnos preſcribieron tres dias: otros vn mes: otros dos: otros ſeis: otros diez años. Quos refert Cabreros *de Metu dict. cap.* 47. *n.* 13. otros lo dexarán arbitrario al Juez: otros no puſieron limitacion de tiempo. Guzman. *dict. veritate* 29. cuyo titulo es: *An poſito, quod impunè fieri poſsit hæc occiſsio* (la de la adultera, que no ſe halla in fragranti) *in foro externo, intra quod tempus licebit?* Y dize aſsi: *Poſitis ergo quod incontinenti dicatur operari qui ex intervallo operatur ad defenſionem honoris, iſto, vel illo modo omiſſo, reſtat nunc indagare, quid ſit interuallum, & quando ex interuallo, ſeu incontinenti factum cenſeatur. Alij in ea ſunt ſententia, quod qui intra triduum operatur illico, & incontinenti dicitur operari :: alij arbitrarium iudicant :: alij intra menſem :: alij intra duos menſes :: alij intra ſex menſes :: alij per decennium :: alij poſt aliquos annos, ſine certo, & determinato limite :: alij tandem incontinenti ſemper, & ſine termino dici, & non ex interuallo conſulere honori, cum duret cauſa :: honoris enim cauſam ſemper vrgere aiunt, vt de alapa in alium illata loquitur Gizarrelus*; ya los citamos ſupra n. 57. *Vbi ita cauſam honoris ſemper vrgere probant, ita vt non dicatur ex interuallo vlciſsi, qui non infraganti, bene potuit conſulere.*

Por

60 ¶ Por cuyos motivos, y otros, dize: que en el fuero exterior no debe llevar pena alguna el marido que mata â los adulteros, no aviendolos podido coger *infragranti*, y assi lo concluye *verit.* 28.

61 ¶ Pero la Practica, no es sino, como propone el señor D. Lorenço Mateu Sanz, supra relatus, no castigar al marido con la pena ordinaria. Las razones que acumula son muchas; es ocioso el repetirlas; basta ser practica tan observada, no obstante traerêmos los principales fundamentos. El primero es, que la aprehension *in fragranti*, solo sirve de provanza irrefragrable del adulterio, pero si por otros medios de qualquier forma se prueba, basta para disculpa, y excusacion del marido. D. Mathæu, ibidem, *n.*16. ibi: *Apprehensio est solũ species probandi: ac per consequens, quomodocumque probetur, maritus excusabitur.* Bien tiene probado Juan de Cuellar los adulteros procedimientos de su muger.

62 ¶ Lo segundo, el que la razon de no desembaynar las leyes la espada para la pena contra el marido en caso de aprehension *in fragranti*, es como queda dicho, por la natural disculpa del justo dolor; y esta razon milita tambien en el marido, que aunque no á podido coger *infragranti*, tiene noticia cierta, ô sabe la ofensa. D. Mathæu, ibidem, *n.*13. ibi: *Hæc ratio procedit, tam in apprehensione, quam in notitia certa, vel scientia adulterij, cum apud probos, & honestos viros æqualiter dolor commoueatur, quem quidem dolorem difficilimum est tẽperare, vt consul us ait; ergo cũ causa hæc concurrat, dispositioni locum esse, tenendum est. Quomodo omnia iura de iusto dolore, & atroci injuria loquentia interpretanda sunt, com ratio eadem urgeat.*

63 ¶ Y aun mayor dolor será el del marido que à sabido su deshonra, y no puede aprehender á sus ofensores en el delito. Guzman, *veritat.* 28. *n.*31. ibi: *Ibidem, quia non solum iustus dolor non temperaretur mariti (si honoratus est vir) cum ad eius maritales aures peruenit vis adulterij & absque dubio euidenter illud cognoscit, aliaque ex parte considerat se non posse repellere illam vim, quia non inuenit eos adulterando, neque inuenire potest, imo ita crescit dolor, vt intenso calore permotus, non potest dici, manere in plenitudine intellectus.*

64 ¶ Esto le passava á Juan de Cuellar, como parece de sus extraordinarias, y zelosas diligencias de entrar por los corrales, y de buscar las ocasiones de su satisfacion. Tenia à su muger demas de la ofensa con su cuñado, por muger comun; pues dizen los testigos: se quexava, este infeliz marido de que le ofendia con el, y con otros. Este dolor apadrinan las leyes, para disculpar al que dá muerte â la adultera, aunque no la coja en en delito. Text. *in l. si vxor* 13. §. 2. *ff ad legem Iuliam de Adulterijs*, ibi: *Sed, & in ea vxore maritus vindicare adulterium potest, quæ vulgaris fuerit.* Y con este texto el señor Don Lorenço Matheu *dict. controuers.* 12. *n.* 3. ibi: *Ergo iusto dolore interueniente marítus poterit vindicare suam injuriam in non deprehesam.* Y concluye esta controversia, repitiendo la dicha Practica, firmada de mas de veinte Doctores.

n. 20. ibi: *Ex quibus, & alijs rationibus plures fuerunt Doctores hanc sententiam firmantes, & fere cuncta Suprema Tribunalia sic obseruant.*

65 ¶ No se quedan sin castigo tales delinquentes, vnos llevan sentencia de galeras, á vezes por diez años; otros presidios, segun las circunstancias del delito. Esta es la forma que guarda el Consejo, y escribe el señor D. Lorenço Matheu, señalando diferentes casos de sentencias, *dict. controu.* 12 *n.* 29.

66 ¶ Aqui sobre sale lastimosamente la desgracia de Juan de Cuellar, porque, como si es assi, se halla sentenciado á muerte! Como avia de ser, sino mediante el rayo de vn processo accelerado, sustanciado por huir del articulo de la immunidad, supplantando las letras sobre ello despachadas., sin dar lugar á las probanças, y discargos de vn Presso aherrojado, palpitandole el corazon con el susto de su delito, y del atropellamiento de averle sacado de la Iglesia. Resuenen en los Reales piadosos Estrados los ecos de las quexas conque debemos exagerar la nullidad de tan precipitada sentencia; á cuyo clamor nos incita Guazino *de Defens. Reorum* 35. *cap.* 1. *n.* 1. *& super ista quæstione acerrimê insurgat contra Iudicem Aduocatus, vt sententia tam breui tempore, & festinanter lata fuerit, vt nullo modo Iudex potuerit haberê cognitionem causæ, est ipso iure nulla, & non transit in rem iudicatam, licet ab ea non fuerit appellatũ.* Et n. 6. ibi: *Idemq́ erit, quãdo fuit assignata dilatio nimis breuis, ita quod non potuit probarê, quia tunc dicitur lata, sine causæ cognitione, & dicitur nulla, vel saltim iniusta, quę venit retractãda.*

67 ¶ Quiza este arrebatamiento de processo, y sentencia de muerte, le permitiò Dios, porque se incline mas la piedad judicial à la immunidad, segun *á contrario censu*, se infiere de lo que despues de otros escribe Curtello en terminos de Assasino, intentado con acto proximo, *lib.* 1. *de Immun. q.* 4. *n.* 10. ibi: *Facilius debent immunitate priuari, dum ab Ecclesia non ad mortem deduntur.*

68 ¶ Rigor, pues, ageno de todo derecho, sacarle de la Iglesia; condenarle á muerte con tal celeridad, y querer no tenga immunidad por alevoso! Como ha de ser alevosia vna muerte ocasionada de tan justo dolor como atormentava â Juan de Cuellar desde que supo la traycion de su muger, empezada antes del matrimonio, y renovada con sus consiguientes infieles procedimientos: juzguelo el mas estrecho en materia de immunidad, que fue el Cardenal de Luca. *Tom.* 14. *discursu* 9. *n.* 6. apunta las dos opiniones, la primera: que es alevosia qualquiera muerte *segura*, aunque sea de su enemigo, y la segunda, la negativa, que dize, es mas recebida, y prosigue. ibi: *Et quamuis ex genio, vel desiderio publicæ quietis ad cõpescendũ delicta, êgo sim cupidus maioris restrictionis huius materię contra delinquentes, vt exceptis illis delictis, quæ in rixa, vel ex justo dolore, vel ex magno injuriæ vindicta patrata sint, & quæ vulgo commiseratione digna dicuntur, immunitas denegari debat, attamen etiam in sensu veritatis dicebam, quod verior, ac omnino tenenda eßet ista posterior opinio.*

69 ¶ Mostrar paz en el semblante, y tener la guerra en el corazon,

amis-

amistad en el trato exterior, y reservar sin causa en el corazon hostilidad, essa es alevosia, horrorosa, y estraña á la naturaleza, q̃ nunca encierra tan ocultamente la enfermedad, que no la muestre en el semblante; como elegantemente declamò Quintiliano. *Declam. 8. pag. 94. Nullum, Sanctissimi Iudices, natura morborum genus solis visceribus abscondit, & quidquid causas valetudinis de vitalibus trahit, in corpus emanat. Inde pallor, inde macies, quod ad interiorem dolorem superposita consentiunt.* Bien mostrava siempre Juan de Cuellar el rencor con su muger, bien conocia ella el riesgo en que estava de que la matasse su marido, por esso, como lo deponen los testigos, quando hazia fuga le aconsejavan no bolviesse con êl; luego no es alevoso. Esta conclusion fue de Bartulo *in l. Respiciendum §. Delinquunt. ff. de pœnis.*

70 ¶ Ibi: *Si esses mihi inimicus, ita quod esset rancor inter te, & me, tunc proditorié non percutio, quia illud quod facio, in actibus ostendebatur, scilicet me tibi deseruire velle.* Diana Coordin. en terminos de immunidad. *Tom. 9. tract. 1. de immun. Resol. 81. n. 2. Nota vero, quod per homicidium proditorium intelligimus illud, vbi nullus cum occiso precedebat rancor, sed potius simulabatur amicitia.* Entiendelo el señor D. Lorenço Matæu en caso de tener noticia del rencor, el contrario *de Re crim. controuers. 30. n. 58.*

71 ¶ Era su enemigo, porque tenia la noticia del deshonor con su compadre, y con otros. Era reciprocamente ella su enemiga, pues le ofendiô tanto, y tan desde el principio del matrimonio, luego debió precaverse de su fatalidad, y no es alevosia el averla executado; porq̃ el que lo sea, ò no, consiste solo, en si debiô precaverse el ofendido. Reducelo â este punto el Cardunal de Luca, *vbi proximê n. 71.* ibi: *Panctus est in eo, an color amicitiæ fuerit causa proditionis, adeo, vt prodito imputari non valeat cur non præcauerit? iuxta exemplum judæ, &c.* Y el *n. 6.* dize es prodicion: *quando nulla præcedente inimicitia, vel maleuolentia sub pallio, & figura amicitiæ, atque ocasione actuum inter amicos convenientium homicidium patratum sit, adeo vt proditus præcaueri non potuerit.*

72 ¶ Bien sabia la Adultera, que su marido siempre andava solicito, y rabioso por matarla; para que se fiò de él? porque no exclamô â las vezinas? porque no hizo fuga como otras vezes? Culpese á si misma por tal confianza, como notò el Cardenal de Luca *dict. discursu 9. n. 9.* ibi: *Huic imputari debere cur se fiderit inuitanti, de quo ex iam secutis suspicionem grauem habere poterat, & debebat.*

73 ¶ Aunque aya avido pazes, no es alevosia, ni se exceptua de la immunidad el q̃ mata al enemigo reconciliado, porq̃ debe precaverse. Delbene *de immun. tom. 2. cap. 16. Dub. 20. sect. 3. n. 6. & seq.* Aunque aya dado fianzas de no ofenderle. Diana Coordin. *dict. tract. 1. Resol. 85.* Julio Caponi, *Discep. 258. n. 218.*

Deste punto por fixo, se tiran todas las lineas por Delbene *de immun. cap. 16. Dub. 20. n. 3.* con grande exornacion.

Y assi

74 ¶ Y assi, deste punto se sigue, no es propriamente alevosia el matar al enemigo que debia precaverse, aunque se halle inerme, indefenso, ô se le acometa seguro, ò por por la espalda, ò con arma de fuego, ô con veneno, de caso pensado, y con azechanzas. Escribelo Delbene *dict. dub.* 20. *sect.* 2. *n.* 5. & *sect.* 5. con grande exornacion, que excusamos siẽpre, por no hazer volumen, pues vn Doctor que habla en los terminos, siempre cita á todos los demas.

75 ¶ No dissuenan deste punto las leyes Reales, porque á la que se trae por la Juridicion Real *supra n.* 35. que es *la* 10. *tit.* 26. *lib.* 8. *Recop.* que dize *Todo hombre que hiziere muerte segura, cae en caso de aleue, y la mitad de sus bienes pertenecen á nuestra Camara. Y toda muerte se dize segura, salvo aquella que fuere fecha en pelea, en guerra, ò en riña.* Responde concluyentemnte Burgos de Paz, *consil.* 22. *n.* 15. & *seqq.* con el supuesto de no ser alevoso, sino solo el que en lo exterior muestra amistad, teniendo odio en lo interior, y que bastante *riña* es aver enemistad declarada antes del homicidio, y assi no puede llamarse *muerte segura.* Y solo puede llamarse *seguro*, el que no tiene causa por donde temer, pero no quien la tiene, y se halla amenazado del agressor. Es doctrina tan del caso de Juan de Cuellar, que no es necessario mas aplicacion, que trasladarla, dize assi:

76 ¶ Ibi: *Data inimicitia capitali proditio cesat, etiam si facie ad faciem, non fuisset occisus, ut traditur in l. Respiciendum. §. delinquunt, ff. de pœnis, & illic notat Bartolus*, citado supra n. 70. *Nempe quia proditor est, qui unum actu ostendit, aliud vero mente gerit.*

77 ¶ En el n. 16. trae en comprobacion la ley Real 3. *tit.* 27. *part.* 7. & *l.* 1. *tit.* 2. *ead part.* & *l.* 77. *stili.* & *l.* 4. *tit.* 13. *Ordin. lib.* 8. & *l.* 4. *tit.* 23. *lib.* 8. *Recop.* ibi: *Todo hombre que matare á otro á sabiendas que muera por ello: salvo si matare á su enemigo conocido.*

78 ¶ En el n. 17. prosigue *Nec his obstat, textus l.* 11. *tit.* 13. *Ordinam. Quæ habetur lib.* 8. *Recop. tit.* 26. *l.* 10. *Quibus sancitum est, omnem mortem securam dici, nisi tantum illa, quæ bello, seu in rixa fit. Siquidem sat in rixa fit, cum tam tempore homicidij, quam ante, erat inter eos inimicitia.*

79 ¶ En el 18. *Proinde, quod non possit mors secura dici :: constat, quia securus censetur, qui nihil timet :: & ob id dicitur securus, ubi periculum non imminet. Est textus in l. quotiens, ff. de ventre in possessionum mittendo.* Ibi: *Possunt securi creditores esse, cum periculum ad Curatorem pertineat.*

En el n. 19 *Et probatum est quod :: nuncio monuit, se illum occisurum, cui in hoc credendum.* Y concluye doctrinalmente, que assi se sentenciò; Ibi: *Prout denique factum, pronuntiatumque est*, refutando â Antonio Gomez.

80 ¶ Pone tambiẽ la consonãcia de la ley Real, con el pũto á que el Cardenal de Luca reduxo esta materia, Azebed. *in l.* 2. *tit.* 23. *lib.* 8. *Recop. n.* 12. *ad verba.*

Por

Por asechanzas, ò sobre consejo, ò habla hecha. Ibi: *Intellige nisi ijs modis, vel aliquo eorum, quis occidisset inimicum suum cognitum, vel vulneraret, nam tunc aleuosi pœna non teneretur, quia ille tenebatur se præcavere, idque ex lege 4. infra eodem colligitur,* ibi: *(Saluo si matare á su enemigo conocido) nisi dixeris in illis verbis legem illam* 4. *loqui de bannito, vt ibi dicemus, sed adhúc tunc procedet nostra declaratio, vt non procedat lex nostra in vulnerante inimicum suum á tergo, & ex insidijs, quia tenebatur se præcauere, neque talis potest dici mors secura, vel vulnus insidiosum. Vt diximus in l. 3. tit. 2. lib. 1. supra n. 11. Siquidem sat in rixa fit, cum tam tempore vulneris talis, vel homicidij huius, quam ante erat inimicitia inter istos orta, & sic non potest dici mors secura, neque habet locum dispositio legis* 10. *tit.* 26. *lib.* 8. *Recop.:: Data enim inimicitia nulla proditio dari potest*; cita á Gutierrez, y á Burgos de Paz, y la sentencia que obtuvo, ibi: *Qui in numero finali inquit sic fuisse pronunciatum.* Y concluye: *Etiam si Antonius Gomez tom.* 3. *variar. cap.* 2. *n.* 5. *vers. aduertendum, aliud velit tenere per legem nostram.*

81 ¶ Quando toda via se insista en que es muerte *segura* la que no se haze *en pelea, ò en guerra, ò en riña* actual, y presente, y que el que assi mata, cae *en caso de aleue.* Esto será para incurrir en las penas que ponen las leyes Reales, no para la immunidad; que en ella no pueden disponer las leyes Reales. A la letra lo escribiô Bobadilla, *lib.* 2. *cap.* 14. ibi: *Duda* 11. *es si el que matò á otro en desafio aplazado goza de immunidad, atento que la ley Real le tiene, y condena por aleue, y el Santo Concilio Tridentino le deniega Eclesiastica Sepultura. Pero digo, que gozará de la dicha immunidad, y que la ley del Reyno se entiende, quanto á las penas seglares de perdimiento de bienes, y otras que incurren los aleuosos.*

82 ¶ Recapitulô quanto emos dicho Julio Caponi *disceptat. forensium* 258. *n.* 20. ibi: *In aliquibus Regnis adest statutum Principum Secularium in contrarium, vt homicidium per insidias non gaudeat :: immunitate. Respondeo: transeat, antecedens; quia nihil obstat, nam Principes non possunt aliquid statuere circa immunitatem ::* Et infra: acerca de la alevosia: *requiritur, quod præcauere non potuerit ob amicitiæ colorem:* Et postea: *Homicidium ex proposito commissum gaudet immunitate Ecclesiastica:* Et postea: *Homicidium á tergo committens, dicitur proditor Covarrub. Menochio, Plaza: in materia tamen immunitatis proditor dicitur qui colore amicitiæ committit homicidium Genuensis cap.* 94. *iuxta declarationem Clementis VIII. de qua ibi Gratianus cap.* 380. *n.* 41.

83 ¶ Conque en este punto, solo resta recoger las firmas de otros muchos Doctores que dizen lo mismo, que son *Vincentio de Franchis, Cepola, Claro, Follerio, Peregrino, Graciano, Castillo, Barbosa, Giurba, Nouario, Sperelo, Gutierrez, Ambrosino, Suarez, Diana, Scortia, Farinacio, Tonacina, Riccio,* apud Delbene *de immun. dict. dub.* 20. *sect.* 5. *n.* 3. Añadiendo la de Narbona *in l.* 20. *Recop. tit.* 1. *lib.* 4. *Gloss.* 11. *n.* 33. que califica lo que en esto escribiò Burgos de Paz, y Azebedo.

84 ¶ De lo dicho se sigue, que si vna muger aunque no sea propria hizo alguna injuria, tan grave que pudiesse precaverse, que podria matarla el ofendido, no será muerte alevosa, ni exceptuada de la immunidad. Dizelo refutando á Carrasco, traydo en el argumento contrario supra n. 36. Narbona, *dict. Glossa* 12. *n.* 102. ibi: *Sanè proditio aleuosam animi cogitationem, incautamq; occissionem potius, quàm inæqualitatem virium respicit, nec intuendum, an occisus ad tuendam vitam æqualibus viribus rixari potuerit, sed id tantum, an conscius criminis esse potuerit, vt ab inferendo damno, se præcauere vllo modo posset, quod in subiecto timido mulieris facilius contingit, vt de ipsis mulieribus loquens dixit Aristoteles lib.* 1. *de Re familiari, cap.* 3. ibi: *Magis ad cauendum idoneum, ob timiditatem. Quare constantissime arbitror, fœminæ occissionem præcedente rixa, verbis, pugnis, pedibus, aut alio modo cum viro inita.*

Este *alio modo*, se entiende riñendo de palabra, diziendo palabras injuriosas, avialo dicho antes, *n.* 83. *Rixa tandem non armorum requirit necessario strepitum, sed tantum iurgijs agere; quæcumque enim concertatio, quæ ringendo fit, rixa vocatur; nam rixa, á ringendo dicta est, quod est proprium canum.* Prosigue aora *dict. n.* 102. *Proditoriam, aut aleuosam non esse, nisi aliunde incautè, & proditoriè inferatur, ex superius late dictis, ac proinde talē occissorem pœnis proditoribus in dictis non teneri, nec immunitate Ecclesiastica priuabitur, quidquid aliter Carrascus vbi supra acerrime defendere nisus sit.*

85 ¶ Parece no tiene razon de censurar á Carrasco, pues este Autor habla en lo ordinario, y regular, y assi lo assienta *ad ll. Regias cap.* 3. *n.* 2. ibi: *Regulariter non gaudere immunitate.* Y en substancia dize lo mismo que Narbona, á lo menos dize lo que emos menester, porque no es del caso deste pleyto, el que refiere de vno, que mató á su manceba, vt patet *n.* 10. Seria por zelos, porque no se dize la causa, y si fue esta, no es dolor justo, aprobado por las leyes, pues esto es solo reservado al matrimonio, de cuya violacion toca el agravio al marido, como con su acostumbrada sal, dixo Juan Oven, *lib.* 1. *Epig.* 163.

Si quando Sacra jura tori violauerit vxor, Cur gerit immeritus cornua vir? caput est.

Y assi, no tiene porque precaverse vna soltera licenciosa; por aver sido infiel á su complice: pero si fuesse otra la causa, oygase á Carrasco *n.* 17. ibi: *Limitatur secundo in casu occissionis, quando mulier injuriam infert alicui viro, ex quo eius honor grauetur notabiliter, cum ipsa mulier injuriæ causa aggrediens sit, como seria si vna muger de por si, ò acompañada, diesse de palos, ò afrentasse grauemente á algun hombre Persona de consideracion diziendole alguna de las palabras mayores, que si de la pendencia que en esto huuiesse, se siguiesse herida, ò muerte de la muger que assi ofende, y el delinquente que la huuiesse muerto se retraxesse á la Iglesia deue gozar de la immunidad de ella.* Que mas palos, que mas afrentas, que mas palabras mayores que las que vna muger haze á su marido, quando le comete adulterio? y las que executó la muger de Cuellar.

Con-

86 ¶ Conque en nada es contrario Carrasco, antes si mirò tan delicadamente esta materia, que juzgo deber gozar de la immunidad el que mata â su muger, aun solo por averla visto hablar con quiē le adulterava, si prueva el adulterio; y juzgô tambien contra Antonio Gomez, que aunque no sea la muerte *infragranti*, no se debe imponer la pena ordinaria, y q̄ aunque no les mate á los dos sino á la muger, sin embargo gozará de la immunidad, *dict. cap.* 3. §. 2 *n.* 21. attendendus, ibi: *Occiderit etiam non repertos infragranti :: veniret puniendus pœna mitiori ordinaria ex adductis ab Antonio Gomez in l. 80. Tauri n. 58. & 59. Licet ipse contrariū sentiat, & quod puniatur pœna ordinaria, tanquā homicida incasu occissionis, cui ipse non assentio*. Et ibi: *Si ad Ecclesiam confugerit maritus occidens adulteros, non tamen infragranti inuentos, VEL, SVSPECTAM VXOREM. Loquentem cum eo, quem timet sibi adulterare :: iustus dolor, vel iracundia dedit causam delinquendo, & hęc reddit tutam Ecclesiasticam immunitatem.* Siguese de aqui, que no solo no obsta á Juan de Cuellar la autoridad de Carrasco, sino antes le favorece.

87 ¶ Siguese tambien, que no obsta el caso del que refiere Bobadilla en el argumento *supra n.* 37. *que fue sentenciado á muerte por aleue.* Porque se responde lo primero, que no fue caso de immunidad, ni se tratô de esso. Lo segundo, que la sentencia seria en conformidad de la opinion de Antonio Gomez, que dize, es alevosia qualquiera muerte que no es hecha *en pendencia, en guerra, ò en riña*: y conforme á la opinion de que se incurre en la pena ordinaria, no matando *infragranti* à los adulteros; y ambas opiniones quedan reprobadas con tantos fundamentos, y observancia de la Practica, que determina no ser alevosia, ni deberse imponer la pena ordinaria: conque queda en todo evidente, y por lo menos mas provable esta opinion, y es preciso seguirla para sentenciar como mas provable, y lo contrario, fuera caer en la condenacion de la proposicion segunda, que dezia. *Probabiliter existimo: Iudicem posse iudicare iuxta opinionem minus probabilem*, Pater Cardenas *ad Propos. Innoc. XI. Dissert.* 3. *cap.* 1. *n.* 1.

88 ¶ Y aunque en si fuesse, que no es, menos provable le dá mayor provabilidad la Practica. Filguera *in expositione huius secundę propositionis*, §. *circa.* En que haze reflexion el Padre Cardenas, *dict. dissert.* 3. *cap.* 2. *art.* 1. *n.* 14. Y explicandolo, dize, que la opinion por quien ay practica, no puede dezirse es menos provable, sino que se debe reputar por cierta, y mas provable. Luego de primo ad vltimum no es caso manifiestamente exceptuado el deste pleyto, como quiso induzir el argumento contrario *n.* 39.

89 ¶ No era necessario para demonstrar no ser notoriamente exceptuado, tanto cumulo de razones, autoridades, y Practicas: basta qualquier ofuscacion, para quitar la notoriedad; vt alias, Rota apud Seraphinum *Decis.* 616. *n.* 9. ibi: *Dans de notoria injustitia, debet eam euidentissime probare, sufficit enim*

enim, qualis, qualis offuscatio ad tollendum hanc notorietatem. De donde lo tomò el señor Salgado, para nullidades de sentencias. *de R. P. p. 3. cap. 9. n. 34.* ibi: *Sufficit, qualis qualis, offuscatio ad tollendum hanc nullitatis notorietatem.* Et n. 36. ibi: *Vbi ex aduerso aliquid opponitur quod dubitationem, & offuscationem pariat, ceßat talis notorietas, ita vt sententia, amplius dici non poteſt notorié nulla, aut notoriê iniqua* :: aũque la impugnacion ſea á fuerza de ingenio juridico. Et ibi: *Etiam quod oppoſitio, & impugnatio contineat juris ſubtilitatem.* Et n. 37. ibi: *Hanc offuſcationem tollere notorietatem reſultantem ex actis.* Conque podemos arguir: *Ergo qualis qualis offuſcatio, tollit notorietatem exceptuationis*: Pues que ſerá aviendo tantas claridades de no ſer exceptuado?

90 ¶ Segun eſto queda evaquada la Autoridad del ſeñor D. Lorenço Mathæu, y del ſeñor Ramos, y del ſeñor Salcedo, que en eſtos pleytos dixeron puede aver *Auto de legos*, porque hablan en terminos *de caſo notoriamente exceptuado*, como lo propone el argumenoto *n.* 37.

91 ¶ Y aun eſto tiene grandes dificultades, porque el Juez Secular aviendole intimado las letras, debe guardar la Practica que apunta el ſeñor D. Lorenço Mathæu *dict. contr.* 78. *n.* 91. ibi: *In cauſis vero, in quibus per acta proceßus notorium ſit, reum patraße crimen exceptum* :: *debet judex laicus actorum exemplar coram Eccleſiaſtico edere, teſtes cum citatione partis reproducere, & cauſam perfectê inſtruere, vt concludenter appareat de crimine patrato, & ſententiam Eccleſiaſtici ſpectare.* Luego puede conocer, y proceder, en los caſos notoriamente exceptuados, luego tiene en ellos juridicion. *Si iniquê* (proſigue) *notoriê pronunciauerit, appellationem interponat, & proteſtetur auxilium Regium, remque ad conſilium deducat, ut per viam violentiæ decernatur.* Si en tal caſo, ay *autos de legos*, no puede conocer, ni pudo deſde el principio. Dizelo el ſeñor Salzedo, que eſcribiò lariſſimamente eſta queſtion, *de lege Polit. lib.* 1. *cap.* 19 *n.* 124. ibi: *Cum Iudex Eccleſiaſticus erga caſus exceptos expers ſit juriſdictionis omni tempore etiam ante ſententiam latam.* Luego en los caſos exceptuados, *puede conocer, y proceder* el Ecleſiaſtico, y *no puede conocer, y proceder*; y al miſmo tiempo, y en vna miſma cauſa deſde el principio *tiene juridicion, y no tiene juridicion*, que ſon las dos contraditorias, que inſinuamos en la primera propoſicion deſte papel.

92 ¶ Eſta miſma implicacion conoce el ſeñor Ramos *dict. cap.* 54. porque aviendo ſupueſto *n.* 2. que: *Ex Caſtellana Hiſpaniæ conſuetudine controuerſiæ qualiſcumque de immunitate, cognitionem, pronuntiationemque deferri Eccleſiaſtico Iudici* :: *tametſi, & olim dubitatum, & in alijs Prouincijs, & diuerſæ (vt in Aragonia, Luſitania, & Vaſconia, & extra Hiſpaniam) obſeruantiæ ſint.* Y en el *n.* 6. *q Quoties de facto queſtio eſt, contendens Iudex Secularis iuxta proceſſus ſui acta reum ab Eccleſia extractum non eſſe, ſed extra captum á ſatellitibus, & ê contra Eccleſiaſticus Iudex, actibus ſuis innixus, tanquam ab Eccleſia extractum, ac proinde iure immunitatis, retrahit, repetitque. Quo etiam caſu ex conſuetudine noſtrate, vt præmo-*

nui-

nnimus, tamen si ex pura juris censura, causatior dubitatio esse posset, cognitio, & pronunciatio de immunitate est Ecclesiastici Iudicis. Pone luego la implicaciō en el *n.* 10.

93 ¶ Ibi: *Impeditior sane ratio est, & ignotior secundi casus, & decreti vim fieri, in cognoscendo, & procedendo, simulque nullitatis actorum, & remissionis causæ ad Iudicem laicum; quippe, cum professo apud Nos sit, cognitionem, processumque de immunitate Ecclesiæ, esse Ecclesiasticæ jurisdictionis, pugnat cum eo ipso, & implicat, decerni vim fieri ab Ecclesiastico, in cognoscendo, & procedendo, & acta illius nulla, & causam laico deferri, quæ singula propria illius sunt Decreti, quod vocamus laicorum, nimirum cum de laica Persona, & causa Ecclesiasticus Iudex, violenta usurpatione cognouit, processitque, non autem, vel aptanda, vel aptabilia Ecclesiasticæ de Ecclesiæ immunitate causæ, de qua Ecclesiasticus suo jure cognouit, pronunciauit que, & in qua, si vim fecerit, locus dumtaxat est, licitusque recursus pro Decreto, vt in alijs Ecclesiasticis causis, de vi facta in non deferendo appellationi, iuxta terminos, nuper positos, quod fuit fere argumentum, assertioque illa, cui subscriptor Barbosa dict. cap.* 8. *de pension. n.* 54. & 58. Esta es la implicacion: la solucion, no la comprehendemos, reservase à juyzio superior.

94 ¶ Vltra, dize el señor Matheu, y es consiguiente â las doctrinas del señor Ramos, que si no se guarda dicha practica, ni se espera sentencia, no van estos pleytos *en estado*, *n.* 92. ibi: *Nam, si his omissis, recursum emiserit, se nihil acturum, credat, quia absque dubio NON DVCI IN DEBITO STATV pronunciabitur, quod plus nocere solet, quam prodesse.* Esta doctrina nace sin duda del supuesto *de quo supra n.* 17. que a sienta tambien el señor D. Mathæu *dict. controu. n.* 95. ibi: *In Castellæ verò Regnis solus Ecclesiasticus cognoscit.*

95 ¶ Lo mismo dize en caso de pretender ser falso, aver tomado immunidad, *n.* 88. ibi: *Si Reus captus sit vere in loco profano, & per testes falso deponentes, probauerit coram Ecclesiastico, captum fuisse in Ecclesia, non apparet de uiolentia illata, donec Secularis detegat falsitatem; quare, ea non detecta, si recursum emiserit, causa duci non potest, IN STATV debito, vt de violentia, in procedendo, & vsurpando jurisdictionem cognoscatur. Atque adeo SPECTANDA EST PRONVNTIATIO ECCLESIASTICI. Et si pro reo sententiam tulerit post detectam falsitatem, tunc iam vim infert, & causa IN STATV erit, vt de violentia pronuntiari possit.*

96 ¶ Es practica tan sin controversia, la de reconocer juridicion al Eclesiastico, para determinar, aunque sea en caso exceptuado, que la enseña como principio la *Curia Philip.* 3. *p. Iuyzio crim.* §. 2. n. 62. ibi: *El Iuez Secular, contra quien se procede por el Eclesiastico, sobre auer sacado al Retraydo de la Iglesia, si viere, que procede injustamente contra él, substancie la causa presentando vn traslado de la informacion, y autos que hubiere hecho para justificarla &c.* Y en el n. 58. *No inoue en la causa contra el delinquente, ni le dè tormento, ni haga molestia alguna, hasta que se determine legitimamente, no debe gozar.* Id ipsum Azebedo in l. 3.

F n. 20.

n. 20. & 21. *tit.* 2. *lib.* 1. *Recop.* Narbona *in l.* 20. *tit.* 1. *lib.* 4. *Recop. Gloss.* 23. *n.* 14. Lo mas que puede hazer, es averiguar la causa, pero no sentenciarle. Villadiego *in Politica cap.* 3. *n.* 241. á lo menos en pena corporal, porque la inhibitoria ordinaria, para la restitucion, y para que en el interim no se innove contra la persona del Reo, se despacha con censuras precisas, y pena de 500. ducados. Azebedo, *in l.* 3. *lib.* 1. *tit.* 1. *Recop. n.* 20. Vayo, *in Pract. Eccles. lib.* 6. *cap.* 2. *n.* 5. y assi innovando, incurre el Juez Secular en la pena. Barbosa *de Pension. p.* 1. *q.* 8. *n.* 45. ibi: *Ex quo legitimê consequitur, quod pendente causa immunitatis in Tribunali Ecclesiastico, minimê potest procedi per Iudicem Secularem ad sententiam corporis, vt aiunt afflictiuam delinquentis ab Ecclesia extracti, nec minus prædictæ sententiæ executionem. Si vero contrarium Iudex Secularis non ritê fecerit, & iniuste attentauerit, merito incurret, & ligabitur censuris á iure, vel ab homine impositis, ob talem inobedientiam, & attentatum, committet que indebitam, & iuste punibilem actionem, præcipue, si ab eo cautio ordinaria fuisset facta.*

97 ¶ No le ocurriò esta practica, ni este lugar de Barbosa al superior estudio del señor Ramos del Mançano, quando dixo: *dict. cap.* 54. *n.* 27. que *etiam casu, quo illicita extractio ab Ecclesia, quia iusta immunitatis controuersia pendet, posse laicum Iudicem interim in delicti causa procedere, & acta perducere ad sententiam vsque, damnationemque, dummodo ea non sit mortis*, cita á algunos Doctores. *Et n.* 28. citando á Delbene, *de immun. cap.* 16. *dub.* 31. (non. 3. vt erravit Typographus) *n.* 11. & 16. dize: *potest procedere ad damnationem capitalem, dummodo illam non exequatur.* Y es de admirar, que no atendiesse tan gran Doctor, que Delbene no habla *controuersia pendente*, ni *post inhibitionem*, sino en terminos, de solo estar retraydo el Reo, y aun en estos es muy dificil la doctrina *videatur Delbene, & apud eum DD.*

98 ¶ En qualquiera delito, se despacha la inhibicion, *y que en el interin no se innoue* con censuras, y penas, con solo la informacion de extraccion: nadie á negado esta practica; luego confiessan todos la juridicion en el conocimiento, aunque sea notoria la exceptuacion. Pruebase, porque si esta corriesse solo en los no exceptuados, fuera necessario que en la informacion, que debe preceder para la inhibicion se probasse, no ser caso exceptuado, y se mencionasse en las letras, como qualidad atributiva de la Juridicion. Ex his quæ docet Pareja, *de instrument. edit. tit.* 2. *resol.* 6. *pene per totam.* No es assi, sino indistintamente se despachan las inhibitorias, sin tal probanza, de que resultan muchas consequencias. La primera, que es evidente la doctrina de Barbosa, porque el effecto de la inhibicion con censuras, aunque sea injusta, es ligar las manos al inhibido; Lancel. *de attent.* 2. *p. cap.* 20. *in Præfat. q.* 4. *n.* 237. Y alli *n.* 238. *Inhibitio, siue iusta, siue iniusta est timenda.*

99 ¶ La segunda, luego la causa indistintamente es del fuero Eclesiastico. Lanzellotus *dict. cap.* 20. *in Præfat quest.* 3. *n.* 94. ibi: *Quod autem dic-*

tum est, Iudicem Eclesiasticum posse incertis casibus inhibere Iudici Seculari, sane intellige, quando causa est spiritualis, vel spirituali annexa, & ab eo dependens.

100 ¶ La tercera, que supuesto, que nadie niega la practica, y la inhibicion, y su eficacia, se sigue, q̃ como en causa Eclesiastica, es evidente la doctrina del señor Sanz, que se ha de defender el Secular ante el Eclesiastico por mas exceptuado que pretenda ser el caso, y esperar sentencia, y que antes no irâ *en estado* para el Real Recurso.

101 ¶ La quarta, que pues las causas capazes de *autos de legos* siempre llevan *estado*, vt cum Rodriguez, Cevallos, Salgado, Antuñez, y otros el señor Salzedo, *dict. cap.* 19. *n.* 122. Y en las causas de immunidad, liga la inhibicion que haze el Juez Eclesiastico, y ante él debe comparecer el Secular â defender la juridicion Real, y aunque sean casos notoriamente exceptuados se ha de esperar sentencia, se sigue, que no son capazes de *autos de legos.*

102 ¶ Reconociò el señor Salzedo la fuerza desta consequencia, quando trayendo la misma autoridad del señor Matheu, que dexamos citada, dize: *dict. cap.* 19. *n.* 18. ibi: *Si verum est, vt omnes Practici Scriptores supponunt, quod expedita inhibitoria per Iudicem Ecclesiasticum, inhibendo secularem ex capite immunitatis competentis Reo, tenetur Iudex laicus comparere coram Iudice Ecclesiastico, & ibi agere ad instructionem causæ, & vt verbis vtamur D. Laurentij Mathæu, dict. controuers.* 78 *n.* 91. *In causis vero, in quibus per acta processus notorium fit, Reum patrasse crimen exceptum, &c.* pone la autoridad entera vt supratur n. 91.

103 ¶ Y sin embargo pretende que en qualquier *estado,* pueden llevarse estos pleytos, para el auto de conocer, y proceder, y para esto sigue vn camino raro que es, que este comparecer ante el Eclesiastico, *est obsequialis comparitio demonstratiua venerationis,* assi lo dize: *dict. cap.* 19. *n.* 80. citando â Delbene *cap.* 16. *dict. dub.* 43. *sect.* 1. *n.* 7. y á Cortiada *decis.* 21. *n.* 113. que no dizen tal, sino que en la question, sobre si debe passar el Eclesiastico por el processo, y probanza del Secular, es mas sin duda la negativa. Que tiene que ver esto, para probar que la comparicion del Secular ante el Eclesiastico es *obsequial*; y q̃ no es reconocer juridicion al Eclesiastico? Insiste en esto *n.* 63. ibi: *Hæc iusta obsequialis, ac legitima executa veneratio jurisdictionis Ecclesiastici, non tendit ad cognoscendam jurisdictionem, quam declinat, sed ad monstrandam veritatem, & processum Iudicis*; Y enfin niega la juridicion à los Eclesiasticos de determinar encasos exceptuados, ni aun por el Breve Gregoriano.

104 ¶ Para negar esta juridicion, se fatiga en revolber, por donde le viene la juridicion al Eclesiastico, y estando como està tan sentada en la Practica de Castilla, es esta revolucion ociosa, y mal vista del derecho. Text. *in Authent. de Armenijs, §. Hæc igitur.* Ibi: *Nam, & antiquiora perscrutari, & ad superiora tempora ascendere, confusionis magis, quam legislationis est.* Et Text. *in Authent. de non alienandis, §. alienationes.* Ibi: *Quod itaque iam præterijt, relinquamus,*

nam

nam tanta documenta, tempore longo facta, commouere, multæ eßet tergiuersationis.

105 ¶ Valese de otro argumento que otros encuentran, pero no la solució. Vno, y otro trae Delbene, y antes la conclusion *cap.16 Dub.41. Ad quem Iudicem spectet cognoscere, vtrum casus sit exceptuatus, nec ne? Respondetur, quod absque dubio spectat ad Iudicem Ecclesiasticum, idque non solum attenta constitutione Gregoij XIV. sed etiam attento iure communi. Et probatur, quia causæ Ecclesiasticæ, qualis est causa immunitatis Ecclesiarum, cognitio non potest, nisi ad Iudicem Ecclesiasticum spectare, per textum in cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ de Constitutionibus.* Firmanlo alli mas de cinquenta Juristas, Canonistas, y Theologos. Addendus Castro Palao *tom.2. disp. vnica, puncto* 13. *n.* 7. Esta es la conclusion,

106 ¶ Aora el Argumento, *Sect.* 2. *n.* 18. ibi: *Obijcies secundo: extrahere Reum in casibus exceptuatis est causa Secularis, non Ecclesiastica, cum per Secularem, Potestatem extractio fiat, ergo eius cognitio spectat ad Iudicem Secularem, & non ad Ecclesiasticum.* Este es el argumento, en que se fundan los contrarios.

107 ¶ La solucion *n.*18. ibi: *Respondetur: esto, extractio, in casibus exceptis, spectat ad Iudicem Secularem, non tamen hinc sequitur, quod cognitio, an casus sit exceptus ab immunitate: spectat ad eundem, vt patet ex dictis, præsertim cum vnum sit quid facti* (esto es la extraccion) *alterum autem* (si debe gozar, ô no) *est quid iuris, & circa ea, quæ sunt extra sphæram potestatis Secularis.* Contra esta solucion parece temeridad qualquier replica.

108 ¶ Passe por subtil el pensamiento del señor Salzedo, y por irregular la negacion de la juridicion, y sin embargo le arguimos *ad hominē*, con su doctrina: en el *n.*63. confiessa, q̃ las probanzas se hā de reproduzir ante el Eclesiastico. Ibi: *Cum firmentur repetitione testium coram Ecclesiastico, non sunt contemnendæ probationes.* Luego antes de reproduzirse los testigos, no harán fé, luego antes no podrà ir *en estado*; aunque se reproduzcan examinados en plenario, con el Reo, porque es necessario, q̃ esta reproduccion, sea con citacion de la Iglesia; Cortiada, *dict. decis.* 21. *n.* 111.

109 ¶ Y aunq̃ se ayan examinado ante el Eclesiastico en plenario, todavia no irá en *estado*, pues està vsando de su juridicion, porque siendo Juez de la Regla de la immunidad, que assiste á los Retraydos, ha de ser Juez, de si estamos en la Regla, ó en la exceptuacion; luego no grava, ni se puede quexar la Juridicion Real hasta la determinacion.

110 ¶ Esta dificultad reconoze tambien el señor Salzedo, *dict. cap.* 19. *n.* 17. ibi: *Cum directè declaratio suæ jurisdictionis competat Iudici Ecclesiastico, ad cuius Tribunal citandus est, ac trahendus Iudex Secularis, vt ibi de suo iure, ac iurisdictione contendat ex decis. cap. si Iudex laicus, & quæ post antiquos notant Covarrub. & adducti numero antecendenti,* cita gran collactanea, *nullomodo, nullaq̃ ratione poterunt Iudices Seculares hanc cognitionem impedire prætextu defensionis præcipuè in initio causæ, nec in progreßu ante sententiam, seu declarationem, cum de violentia,*

B

lentia,

lentia, ac vi irrogata per Iudicem Ecclesiasticum ad suum Tribunal causam pertinere declarantem, non constet. A este argumento, no dá mas respuesta n. 162. que negarle al Eclesiastico la juridicion para determinar â favor de la immunidad en los casos exceptuados.

111 ¶ De este parecer se pone el señor Salzedo con tanto conato, que dize, que si tuviesse juridicion el Eclesiastico, tampoco podrâ aver *auto de legos* despues de la sentencia, si esta ha de esperarse, como escribe el señor Matheu, cuya autoridad, *supra á nobis scripta n. 91.* traslada; y prosigue *n.* 18. assi: *Neque tunc, etiam post latam, & si injustè, sententiam, poterit adire supremos Magistratus ad repellendam vim, cum ad eam retundendam, siue oriatur ex malitia, vel ignorantia Iudicis, aperta, ac plana sit via appellationis Iudicibus Secularibus ad Ecclesiasticum Superiorem Iudicis.*

112 ¶ La solucion deste argumento es frivola, porque tambien la reduze á dezir, que quando dá sentencia el Eclesiastico á favor de la immunidad *carece de Iuridicion*, dize assi: n. 163. ibi: *Hæc ratio suffrageretur contrariæ opinioni, si sententia lata fuisset á Iudice jurisdictionem habente.* Ya esta dicho, y sentado repetidissimas vezes, que en Castilla no ay duda tocar estas causas al Eclesiastico; luego queda sin respuesta el argumento, y *suffragatur jurisdictioni Ecclesiasticæ.*

113 ¶ Y supuesto que no puede negarse la juridicion en materia de si es el caso, ò no exceptuado, porque es question de immunidad, se sigue, que aunque injustamente en vn caso exceptuado pronuncie el Eclesiastico â favor de la Iglesia, esso no serâ, no tener juridicion, sino: *vsar mal de la juridicion, que tiene el Ecclesiastico, para determinar si el Reo debe gozar, ò no de la immunidad*: conque el defecto no está en la juridicion, que la juridicion la tiene para conocer, y proceder el Eclesiastico, sino *en el modo.* Assi lo enseñô el señor Ramos, que escribiô despues de Salzedo, *dict. cap.* 54. *n.* 15. tratando el caso, de quando se opone por la Juridicion Real, no aver sido extrahido el Reo de la Iglesia. Y en el n. 18. en caso de ser el delito alguno de los exceptuados en el *cap. inter alia.* Son diffusas estas autoridades, pero en ellas repetidamente *confiessa la Iuridicion, por lo menos segun Practica de Castilla, del Eclesiastico en conocer, y proceder*: y assi dize, que el Auto del Consejo en tales casos, es: *en conocer, y proceder, como conoce, y procede, haze fuerza, y se remite la causa al Secular.* Y esta diccion, *como*, la explica *n.* 16. ibi: *Quorum signatá veluti mens est; vt non negata Ecclesiastico Iudici de immunitate cognoscendi, procedendi que consuetudine, siue iure, decernant tamen vim fieri, in modo, & excessu, quo cognoscit, proceditque in ea causa, in qua de immunitatis iure cognitioni locus non est, quia ex facto constat, reum ab Ecclesia extractum non esse.* Luego en la substancia, tiene juridicion el Eclesiastico para determinar la question de immunidad, en los casos notorios, luego no podrá salir *auto de legos*, que supone nulidad

lidad de Juridicion; luego solo podrá salir auto de *en no otorgar* si declarasse injustamente á favor de la Iglesia; y si con este motivo de injusticia sale *auto de legos*, será entrometerse en la Justicia principal, que no es possible, como asentamos en otra parte *supra n.*24. Todas estas consequencias parece se deducen claras de la explicacion del auto de *conocer, y proceder, como conoce, y procede.*

114 ¶ Pero al punto se turban, y à nuestra inferior inteligencia se implican, porque luego dize el señor Ramos del Manzano immediatamente á la dicha explicacion, *que en la substancia, es vn honrado auto de legos*: Este supone nulidad de juridicion; luego no es el defecto en *el modo*, sino en la substancia; luego se le conoce juridicion al Eclesiastico en todo el Processo, y se le niega en la sentencia, y esto es possible? Como tal lo enseña assi el señor Ramos, y dize: que aunque la question de immunidad, es del conocimiento Eclesiastico, y lo fue desde el principio, sin embargo por la sentencia en caso notoriamente exceptuado, dada en favor de la immunidad, se hará la causa profana. Audiatur, *n.* 18. ibi: *Vbi pro indubitato, & extra controuersiam iure habetur, crimen esse ex exceptis, & exclusis ab immunitate, qualia sunt, quæ excipiuntur in cap. inter alia de immun. decreto laicorum locum facimus, quia, quamvis quæstio INITIO de immunitatis iure Ecclesiastico, & proinde Ecclesiastici Iudicij, fuerit, tamen, postquam iam liquet, crimen indubitate excludi ab immunitate, liquet etiam Ecclesiasticum Iudicem, dum pro immunitate, cuius nullum ius est pronunciat, vim facere in cognoscendo, & procedendo sicut cognoscit, procedit que, & impedit, ista vsurpatione laicam iurisdictionem, ad quam id circo, habita pro nulla de immunitatis iure quæstione, remittitur principalis causa Rei, & delicti, vtpote profana: cum tamen* (attende) *si Ecclesiastica quæstio maneret, etiam vi facta, non remitteretur ad laicum, nec decerneretur de illa in cognoscendo, sed in non deferendo appellationi.*

115 ¶ Admiramos lo que vemos, y no entendemos. Divus Thom. 1.*q.*105.*art* 7.*in Resp.* Admiramos, como puede suceder este metamorphoseos en la Jurisprudencia; ser vna causa Eclesiastica desde el principio, y en la sentencia convertirse en profana? La admiracion se funda, en que la sentencia es la principal parte del Juyzio. Es conclusion sin disputa de Baldo, *in l Solent* 11.*ff.de Officio Procon.n.*1.ibi: *Collige primo, quod potissima pars Iudicij est sententia.* conque si el processo es Eclesiastico, la sentencia será Eclesiastica, y reputará como tal para las apelaciones, y las *fuerzas*, y si se reputa como profana, será monstro; como el que pinta Horatio *in Arte: Humano capiti, ceruicem pictor equinam iungere si velit, &c.*

116 ¶ Admiranos, como puede el Juez Eclesiastico serlo, para absolver, y dar por libre al Secular, declarando no aver lugar la immunidad, y no puede condenarle, aunq̃ sea injustamente, á que restituya al Reo á la immunidad? La admiracion consiste en que son convertibles poder absolver, y poder condenar. Textus *in l.*3.*ff.de Re iud.* per quë Menoch. *de Arbitr. lib.* 1. *quæst.*43.*n.*3. ibi: *Quoniã absol-*

vere,

vere, & condemnare conuertibilia sunt, & qui vnum potest, & aliud. Juncto textu in l. 37. *Nemo, qui condemnare non potest, absoluere potest, ff. de Reg. iuris.* Sino es en caso de ser persona privilegiada el Reo, que es la fallencia de la Regla. Baldus, *in l. quoties, C. de Senator*; ò en caso que la Juridicion se diô expressamente para vno, y no para otro Menoch. *dict. q. 43. n. 12.* La Juridicion del Eclesiastico, sea de derecho, ô sea de costumbre de España, acaso no es para determinar, *si à lugar, ò no la immunidad*: pues como muda de especie esta Juridicion? que si determina condenando al Secular, no queda la causa Eclesiastica, sino se haze profana, y todo nullo. Esto admira mas, quando es notorio; como assienta Decio *ad dict. leg. Nemo, n. 4.* que: *Absoluere, & condemnare sunt in eadē specie iurisdictionis.*

117 ¶ Y mientras cesa nuestra admiracion, nos contentamos, conque tenemos conseguido nuestro intento; quando el señor Ramos nos confiessa, que la Practica de las Reales Chanzillerias de no dar *autos de legos, en tales pleytos, ni es agena del derecho, ni indigna de obseruarse*; despues le trasladarêmos. Conformanse con el Consejo, porque que mas conformidad, que arreglarse â las leyes Reales, y Ordenanzas? la *l. 3. tit. 1. lib. 4. Recop.* y la Ordenanza, *lib. 1. tit. 2. Instruccion de lo que se debe guardar en los Processos Eclesiasticos §. 6. n. 4.* disponen que: *si el pleyto fuere entre personas legos de la Iuridicion Real, y la causa mere profana, se debe dar auto de legos.* La materia de si el Reo debe gozar de la immunidad, no es profana, sino que mira al honor de Dios: las Personas son la Iglesia, que está se querella de despojada por el Juez Secular, conque no es, como le llamò el señor Ramos, *dict. cap. 54. n. 24. Futil, y ficulneo*; sino solidissimo el fundamento de las Reales Chanzillerias, para no dar *auto de legos*; pues se ajustâ âlo ordenado por las leyes, y al estilo recomendable por su antiguedad; iuxta illud Proverb. *cap. 22. Ne transgrediaris terminos antiquos, quos posuerunt Patres tui.* Et Deuter. *cap. 8. Interroga enim generationem pristinam, & diligenter inuestiga Patrum memoriam.* Et Hyerem. *cap. 6. State super vias, & videte, & interrogate de semitis antiquis, quæ sit via bona, & ambulate in ea.* Text. *in l. Testamenta omnia C. de testamentis*; ibi: *Mos nanque retinendus est fidelissimæ vetustatis.*

118 ¶ Bastava por ley el vso, y observacion de tan grandes Tribunales; Textus, *in l. 1. §. hoc autem Senatus, ff. ad Syllanianum*, ibi: *Solet hoc in vsu obseruari.* Textus, *in l. Titius rogatus, ff. ad Trebellian.* ibi: *Quod mihi videtur, non tantum æquitatis ratione, verum exemplo quoque motus; fecisse.* Textus. *in §. pen. Instit. de Satis dat.* Ibi: *Omnia apertius de quotidiano iudiciorum vsu, ipsis rerum documētis apparent.* Textus, *in l. 3. ff. de ædif. priuat.* ibi: *Probatis his, quæ in oppido frequēter in eodem genere controuersiarum seruata sunt.* Textus, *in l. Labeo 21. ff. de statulib.* ibi: *Morem agentium sequi debemus.* Textus, *in l. fin.* in fine, *C. de injurijs.* ibi: *Sed in cæteris mos iudiciorū, qui hactenus obtinuit, in posterum seruetur intactus.* Textus *in l. Titius emancipatus, C. ad legem Cornel. de falsis,* ibi: *Sic enim, inueni, Senatum censuisse.*

En la

119 ¶ En la conservacion de las leyes, y estilos, consiste la de las Republicas, segun aquel verso de Ennio.

Moribus antiquis res stat, Romana, virisque.

El qual exalta Acuña, *in Decretum distinct.* 12. *cap.* 6. *n.* 2. ibi: *Quem versum Tullius lib.* 3. *de Republica, tunc breuitate, tum veritate, dicit, tanquam ex Oraculo, sibi quodam effatum, vt etiam refert Diu. Augustinus de Ciuitate Dei lib.* 2. *cap.* 21.

120 ¶ No solo no reprueba el S. Ramos la Practica de las Reales Chãzillerias, antes si dá à entender, que no pueden hazer otra cosa, porque se ajustan á su instruccion; pero que el Consejo Real, á quien competen otras Regalias, que no pueden vsar las Reales Chanzillerias, tiene mas ampla potestad, y assi por la Economica, y Gubernativa, mira estos pleytos de immunidad, no solo á la luz de la immunidad, sino á la de si puede resultar detrimento al govierno, y perjudicar en algo á la Suprema Real Potestad, que consiste en el castigo de los delitos. Esto dize en suma, pero como emos ido mirãdo á q̃ la superior atencion de quien ha de ver este papel, no se embaraze en ver libros, pondremos aqui la Autoridad, que es *dict. cap.* 54. *sub n.* 25.

121 ¶ Ibi: *Nos vltra, neque alienum, neque obseruatu indignum credimus Regias Chancellarias, quamtumuis sint Suprema Regio nomine, & vice in suis districtibus iudicantia, Iustitiæ Tribunalia, esse propriè*; (y haze reflexion) *& taxatim Tribunalia Iustitiæ. At verò Regium Consilium, quod per excellentiam, aliorum consiliorum respectu, vocari obtinuit CONSILIVM, seu CONSILIVM REGIS:: & qui ex eo consilio sunt REGII antonomasticê consiliarij:: instituti, vt essent, quorum authoritate, & consilijs Reipublicæ prouideretur.* Prosigue, poniendo las especiales Regalias del Consejo, para induzir, no reside esta de *tales autos de legos* en las Chanzillerias, concluyendo assi en el *n.* 26.

122 ¶ Ibi: *Ergo, vt concludamus, quantumcumque in Regijs Chancellarijs, quibus, sine vniuersali Regnorum Regiminè iniuncta sola cura Iustitiæ, & iuridicinæ in iudicandis sui districtùs causis, & quas, singularium litium formula includit, & certos, quos non exedant terminos, dubitatum sit de laicorum decreto in recursibus de immunitate Ecclesiarum, tamen in Supremo Regio Consilio, cuius libera, & ampla Regnorum gubernatio, & prouidentia* (attende) *non solam speciem causæ immunitati, per recursum delatę respicit, sed, & in vniuersum, ne illius causę obtentu, & exemplo Regiæ iurisdictioni, & regimini præiudicetur, atque ita, iuxta veterem Senatusconsultorum formulam, PROVIDE, NE QVID RESPVBLICA DETRIMENTI CAPIAT, prouidetur eis præiudicijs, quoties notorio iure immunitati locus non est, per decretum laicorum. Nec patiuntur Regij Consiliarij:: precludi viam decreti laicorum in causis immunitatis Ecclesiæ; & sic delicta, & delinquentes impunitatis, & moris Ecclesiastici fori relinqui, & turbari, eludi, & elanguescere primam, Supremamque Regaliam Iustitiæ, per quam solia firmantur. vt est in Prouerb. cap.* 12. *& cuius fruendę causa Reges constituti, & detrahi suo Regi, ê capite dimidium, veluti*

corona impedita Iustitia punitiua, & iure gladij illius, quem non sine causa Reges portant vindices in iram eis, qui male agunt ex Apostoli effato 1. ad Rom. cap. 13. v. 4.

123 ¶ Ya esta penetrado el arcano del *Auto de conocer*, y *proceder, como conoce, y procede*, y respeto de q̃ en el Sol, y la Luna estã symbolizadas las dos Juridiciones, *cap. Solitæ de Maior. & obed.* pudimos admirarnos de que este *Auto de Legos*, parece tiene fueros de Eclipse; pero sabiendo, es por interposicion, de la Suprema Potestad del Consejo Real, y que la causa es mirar, no solo á la immunidad, sino á la Vniversal Providencia, que no es de la Esfera de las Reales Chanzillerias, cessa nuestra admiracion. Divus Thom. *vbi proximé: Admiratio consurgit, cum effectus sunt manifesti, & causa occulta. Sicut aliquis admiratur, cum videt eclipsim Solis, & ignorat causam.* Y no podemos poner en disputa esta Potestad, por el Text. *in l. 3. C. de crimine Sacrilegij*, ibi: *Disputare de Principali Iudicio non oportet; Sacrilegij enim instar est.*

124 ¶ Solo, pues, con respetuosissima veneracion propondrémos dos cosas, dandonos en ambas la voz el señor Salzedo. La primera, que aunque tan acre contra la Juridicion Eclesiastica reconociò lo delicado de esta materia, lo peligrosos que son en qualquier estado los Decretos de fuerça, y el excesso en favorecer á la Juridicion Real, y mas en España, donde tienen el principal lugar las causas de immunidad. *Dict. lib. 1. cap. 19. n. 141.* ibi: *(Caueant autem Supremi Magistratus Seculares, circa cognitionem harum causarum, ne á legitima, ac plana via oberrent, neque transmeent circulos suæ potestatis, fauendo laicæ iurisdictioni, cum lubrici sint, & præcipitio obnoxij progressus, processus, ac decreta in hac materia, maximê inter nos Hispanos, apud quos princeps habetur in omni re Ecclesiasticæ libertatis causa.*

125 ¶ La segunda, lo que advierte *lib. 3. cap. 2. n. 25.* de los Godos: Sin exceptuacion alguna guardaron la immunidad à los Retraydos, y esto no enervô, ni desautorizô la Suprema Potestad Real, ni causô detrimento á la Corona, ni perjudicò al Vniversal Govierno, antes por ello les dió Dios el dominio de toda la Europa. Dize assi: *Ex quo noto, quod ad Gothorum eleuationem ad Supremum Europæ Dominatum, id præcipuum fuisse credo, quod apud Romanas Sacras ædes factum fuit: cum tanta reuerentia vsi sunt, quod omnes liberi remanserunt, qui ad Sacras ædes, ad se tutandos, confugerunt.* D. August. *lib. 1. de Ciuit. Dei.*

126 ¶ A que pudieramos añadir, que si es cierto lo que escribiò Barbosa, *supra n. 30. Ab initio non fuit sic.* como arguyô Christo nuestro Señor contra la ley del repudio, *apud Mathæum 19. 9.* Y claro està que entonzes, mirarian los señores del Consejo por la Autoridad de la Suprema Regia Potestad, y atenderian á la providencia del Govierno Vniversal.

127 ¶ Podrà ser, que por esto, ò sea por otras mas juridicas razones, en estas causas muchas vezes estan disconformes los votos de los señores, de que es superior testigo el señor Ramos. *dict. cap. 54. n. 7. Audiuimus*

non

non semel variantes Senatorum voces. Está respondido á todas las Autoridades con los mismos Doctores, que como se á visto, tambien discurren con disconformidad en *Auto de Legos*, y de todo se sigue, no poder esperarse en este pleyto.

PROPOSITIO IV.

EN DVDA DE IVRIDICION, NO PVEDE AVER AVTO DE LEGOS

128 ¶ Esta proposicion, es tan general, como escribe Marta, *de Iurisdict. p. 4, cent. 2. casu* 145. *n.* 1. ibi: *In dubio iudicandum est, iurisdictionem causæ spectare ad Iudicē Ecclesiasticū, non autem ad Secularē.* Cita á Butrio. Alba, y Jason. *pro communi opinione.* Y en el 9. *Secundus casus est, cum tractatur de causa profana habente connexam spiritualitatem, vel quæ potest ad profanam, vel ad Ecclesiasticam rem applicari, negatur autem rem esse profanam, vel Ecclesiasticam, quo casu efficitur dubia :: Vbi qualitas Ecclesiastica est deducta, solus Iudex Ecclesiasticus cognoscere debet, ad quem iurisdictio ipsa pertineat: neque in ipsius cognitione Iudex Secularis se intromittere debet, licet Fiscus Secularis citandus, & audiendus sit, ad allegandum ad sui libitum :: quo casu, discusso articulo, si non apparet certissima resolutio,* (attēde) *semper in dubio iudicandū est, iurisdictionem spectare ad Iudicē Ecclesiasticū.*

129 ¶ En terminos de immunidad, ya quedo supuesto por evidente con el señor señor Ramos, aun en caso mas apretado, porque corre, aunque sea menos provable la opinion que favorece al Eclesiastico. Dixolo *lib.* 3. *cap* 54. *n.* 5. & 7. & *n.* 17. tomamos parte de su firma, supra *n.* 21. sea aora entera. Dize assi: *Cum de extractione ab Ecclesia liquet, & de iure solo quæritur, an nempe crimen ab immunitate exceptum sit? Ecclesia fundat, vt forum loquitur, de iure, quia habet pro se regulam, quę Reos ab Ecclesia extrahi vetat, & tuetur immunitatis iure indefinite; præter quam in criminibus exceptis in cap. Inter alia. At ê contra laica iurisdictio, vt decretum, & remissionem ad suum forum consequatur contra iurisdictionem Ecclesiasticam iure fundatam, & immunitatis regulam, debet indubitate ostendere exceptionem ab ea regula, & iure*, y le exorna.

130 ¶ In idem. D. Mathæu, *dict. contru.* 50. *n.* 66. ibi; *Quoties ex eodem facto resultat Reum ad Ecclesiā confugisse, & crimen patratum non esse de exceptis, ineptê quidem, & injustê Iudex procederet ad extrahendum Reum; imo dignus erit pœna, si contemptis canonicis sanctionibus immunitatem Ecclesiæ violauerit* (Aora) *idem fermê dicendum venit, si res dubia sit, quia in dubio fauendum est Ecclesiæ, vt omnia iura clamant, quod Ethnicum Papinianum non latuit*; *in l. Sunt Personæ* 43. *ff. de Religiosis, & sumpt. fun. ibi: Nam summam esse rationem, quæ pro Religione facit. Quare supponendum est, quod tantum loquimur in casu notorio, nempe quando Reus manifestê gaudere non potest immunitate Ecclesiæ, vel quia de facto clare constat, non confugisse ad locum immunem, vel quia de iure liquido resultat, crimen ab eo pa-*

eo patratum eius qualitatis eße, vt Ecclesia ei non subueniat, à regula generali huius modi priuilegij illud eximendo. Quæ quidem notorietas neceßaria est. Es sentencia de todos: citalos alli, y en el *n.* 30.

131 ¶ En terminos de menos provable. Pater Cardenas. *ad Propositiones dißert.* 3. *cap.*6. *An Iudex Ecclesiasticus inferat violentiam, quando iudicat, secundum opinionem minus probabilem.* Ait.n.46. *Quando vere probabile est, quod Iudex Ecclesiasticus, hic, & nunc rectam profert sententiam; quamuis iudicibus Regijs videatur probabile, quod sententia non est recta, iniquê agunt Iudices dum prætextu violentiæ conantur, impedire executionem.* como se impide con el *auto de legos.*

132 ¶ Pero mas en terminos en el *n.*51. escribe sobre *Auto de legos*, y prosiguiendo, dize en el 53. *Si est verê probabile, quod causa est spiritualis, licet sit minus probabile, & Iudex Ecclesiasticus cognoscit de illa, non infert violentiam. Probatur, si propter aliquid inferret violentiam, maxime quia opinio de qualitate causæ, circa quam cognoscit Ecclesiasticus, est minus probabilis, atque adeo resistet huic Decreto Innocentij XI.* Esto es al Decreto de que el Juez no puede sentenciar conforme à la opinion menos probable. *Sed hoc non obstat ad cognoscendum de illa; ergo non infert violentiam. Probatur minor, nam ex ex hoc Decreto solum constat, iniquum eße ferre sententiam iuxta opinionem minus probabilē: Sed quod Iudex Ecclesiasticus cognoscat de causa, quæ minus probabiliter est spiritualis, non est ferre sententiam iuxta opinionem minus probabilem; sunt enim res valde diuersæ, cognoscere de aliqua causa, & ferre sententiā, ergo in cognoscēdo de tali causa non resistit huic Decreto.*

133 ¶ Y con lo que se haze mas evidencia es, conque el delito de Juan de Cuellar, por doctrinas, y practicas està induzido, que ni es alevosia, ni exceptuado. Estas ha seguido el Provisor, conque en el conocimiento, y en la sentencia se â arreglado à la opinon mas provable, y assi aunque quedasse duda, no ay meritos para *Auto de legos*, ni aun de *no otorgar* en caso que no huviesse otorgado. Idem ibidem: *Si Iudex Eccesiasticus cognoscit de causa, quæ ex opinione vere probabili, licet minus probabili est, Ecclesiastica, & spiritualis, & dum fert sententiam circa illam procedit secundum opinionem probabiliorem, quo ad ius litigantium; nullo modo resistit huic Decreto, atque adeo nullam infert violentiam, &c.* Prosigue provandolo.

134 ¶ No solo obrò en justicia en la duda (si la huviesse) sino executô lo mejor, conforme al parecer del acerrimo Realista Zevallos *de Cognit per viam violentiæ, q.* 5. *n.* 25. ibi: *En caso de duda, lo mejor es guardar al Reo la immunidad Eclesiastica, que la Iglesia, y las leyes le conceden porque no tiene mas fuerza el dezir, que el que matare muera, que el que se retraxere à la Iglesia, goze de la immunidad. Y pues la vna es ley de Iusticia, y la otra de Piedad y misericordia, justo es, que los Iuezes se inclinen à la Piedad. l. Placuit de Iudicis, l. Respiciendum de pœnis. Mayormente, que la causa principal del delito, siempre queda en pie, y tarde que temprano serà Dios seruido que pague su delito, porque la immunidad, no es liberacion,*

cion, sino suspension, & quod differtur, non aufertur. Y podia añadir, que mientras está en el retraymiento (que no puede dexar, sin peligro de la vida) está hecho esclavo de su delito. *Nihil enim multum á specie seruientium differunt; quibus facultas non datur recedendi.* Text. *in l.2. ff. de libe. homine exhibendo.*

135 ¶ No solo obrô *lo mejor*; sino lo que debiô precisamente: ni dixo bien Zevallos en afirmar en substancia, que: *no tienen mas fuerza las leyes del castigo, que las de la immunidad.* Mas tienen las de la immunidad, porque *en duda*, debe el Eclesiastico determinar á favor de la immunidad, y no puede hazer otra cosa, y en lo contrario peca mortalmente, y se pone á peligro de irregularidad, si el Reo tiene sentencia de muerte. Adviertelo Diana Coordinatus *tom. 9. tract. 1. Resolut.* 118. *n.* 12. De esto estan llenos los libros; que assientan assi debe observarse, *in iudicando, & consulendo*; conque es de maravillar, que tan Gran Doctor como el Cardenal de Luca, *tom.* 14. *p.* 4. *Discursu* 2. *ex n.* 6. *& n.* 9. escribiesse, como escribiô, que: *en caso de duda*, en los casos exceptuados *se debe sentẽciar cõtra la immunidad; restringiẽdola aunq̃ los Theologos lleuã lo cõtrario, porq̃ assi conuiene á la Republica.* Dizelo sin ley, y sin Autor, y sin hazer reflexion, â que la defensa de la immunidad, es peculiar de los Theologos, como assienta Baldello; laudatus â Barbosa, *Voto* 117. *n.* 16. contra algunos Juezes temerarios, ibi: *Cum Iudices laici maximê immunitatem extenuent, optimum, & rationabilissimum est, vt contraria ratione Theologus quantum potest illam defendat, & tueatur.*

136 ¶ Los Theologos son los de mayor opinion, Diana vbi supra ibi: *An Iudex Ecclesiasticus, quando est dubium inter DD. an delictum gaudeat immunitate, nec ne? possit contra reum iudicare, vt priuetur immunitate? Respondeo negatiuê, quia in conflictu opinionum, illa amplectenda est, quæ fauet Ecclesiæ: & aduertant Episcopi, quod si tradant Reos curiæ Sæculari, in casu quo debent gaudere immunitate, preter peccatum, & obligationem damnorum, si reus esset ad mortem damnatus, incurrerent irregularitatem.*

137 ¶ Delbene, *de immun. cap.* 16. *dup.* 9. *sect.* 4. *n.* 11. ibi: *Causa immunitatis est primo, & per se fauorabilis, non solum ratione Ecclesiæ, sed etiam ratione Rei, ergo ex hoc capite etiam non est restringenda, sed potius amplianda; præsertim quod in dubio, standum est semper pro Ecclesia, & pro Reo.*

138 ¶ Idem Delbene, ex professo, *dict. cap.* 16. *dub.* 3. *per totam*, *An immunitas Ecclesiarum latê interpretanda sit? Respondetur, quod (quamuis Couarr. lib.* 2. *cap.* 20. *Curtellius de immun. Eccles. lib.* 1. *q.* 4. *n.* 18. *& Decianus, Tractat. crimin. lib.* 6. *cap.* 25. *n.* 14. *Velint strictê illam interpretandam esse, ex eo quod deroget ius commune quin, & naturale, quo cauetur, ne delicta maneant impunita, & preterea improbi hac immunitate reddantur audaciores ad committenda delicta, & Ecclesia non intendat fauere huiusmode hominibus, sed misericordiam præstare miseris, & casu delinquentibus.) latê tamen interpretanda est, quia est causa pia, & Ecclesiæ fauorabilis, tum quia est priuilegium per modum legis in iure communi insertum, quod latam habet interpretationem, &c.*

Fir-

139 ¶ Firman alli Juristas, Ambrosinus, Marcus Anton. Genuensis, Mario. Italo, Barbosa *de vniuerso Iure Ecclesiastico, & supra voto* 117. Vicentio de Franchis, Castillo, Guazino, Cortiada, *decis.* 24 *n.* 35. despues de Jason, Riccio, Giurba, Cancerio, Sperello, Fontanella, Vrritigoyti, y estos juntan infinitos, conque pudo templarse el Cardenal de Luca, quando dixo: que era opinion de Teologos: Bastava ser de Suarez, *de quo Nos in Catholica querimonia de cantata. Discussione* 18. *in Theatro Iesuitico*, §. 1. sic Laconicè, affati: *Granatensis Vrbis immortalis honor: COMMVNIS OMNIVM MAGISTER vbique appellatus. DOCTOR EXIMIVS á Paulo V. de quo refertissima manu Alegambe.* Hic ergo *Adversus Regem Angliæ lib.* 4. *cap.* 34. *n.* 4. ibi *At vero quando ignorantia, vel dubitatio, circa ius prouenit, ex re ipsius difficultate, & opinionum varietate, si nihil certum, & exploratum possit ex Sacris Canonibus colligi, seruandæ sunt generales regulæ de opinionum delectu, & in hac materia est valde obseruandum, vt in fauorem Religionis, & consequenter in fauorem exemptionis amplietur, potius quã restringatur Ecclesiastica immunitas, & iuxta hac iudicandũ est.*

140 ¶ Los motivos en que se funda Luca, Curtellio, y los referados por Delbene, son tan generales, que prueban tanto, que *nihil probant*, porque se reduzen, á que *interst Reipublicę, ne delicta maneant impunita*, y si estos fuessen apreciables, se quitava totalmente la immunidad. Desvanecense con la razon general de ella; apud Delbene, *dict. cap.* 16. *Dub.* 2. *n.* 8. *Merito sic introductum est ab vtroque iure, tam canonico, quam ciuili: tum vt fideles concipiant maiorem respectum in locos Sacros, tum vt apprehendant sub tutela Dei esse illic residentes.* Et ibidem. *Adde, quod si Reipublicæ interst, quod delicta non remaneant impunita, Reipublicæ interst, quod Ecclesiæ sint refugium confugientibus ad ipsas ob honorem, & reuerentiam debitam Deo, quod est bonum maius, & in ordine superior.*

141 ¶ Bien vemos que es zelo de la Justicia el restringir la immunidad, pero contra Amasio, y otros, que eran desta opinion, dixo el Padre Marquez con autoridad de San Ambrosio. *Gouernador Christiano, lib.* 2. *cap.* 32. *pag. mihi* 340. ibi: *Aunque entra debaxo de zelo de Iusticia, es menester cerrarle la puerta, sin dexar abierto, ni vn resquicio, por donde la autoridad de la Iglesia se pueda ofender; porque, como dixo S. Ambrosio, son tantos, y por tantas partes á espiarla, que por donde cupiere vn cabello, la hincarán la lanza hasta el regaton. lib.* 2. *Epist.* 17. *Multos insidiatores habet Ecclesia, multos exploratores; leuem rimam si offenderint, figent aculeum.*

142 ¶ Alumbran las experiencias, que nos ponen presentes las historias. De la *de Granada*, que escribiô Pedraza, donde habla de los Monfies, se colige, que si se restringiesse la immunidad, seria necessario ensanchar las montañas para vandoleros, ò peor para salteadores, 4. *p. cap.* 85. Dize: *Les prohibieron la immunidad de las Iglesias, passados tres dias: y quitados todos los refugios de seguridad, sucediò lo que dixo el Poeta.*

Rebus in angustis facile est contemnere vitam,
Fortiter ille facit, qui miser esse potest.

Mejor lo dixo Quinto Curcio, *lib.* 5. *Sæpe desperatio spei causa est*, y Vegecio, *de Re milit. cap.* 21. *Ex desperatione crescit audacia, & cum spei nihil sit, sumit arma formido. Fueronse* (prosigue) *á viuir á las montañas, y hizieronse fuertes en ellas; de aqui salian á hazer fuerzas, hurtos, y homicidios para poder vivir.*

143 ¶ Es en caso de duda tan favorecida la immunidad, que si el punto es muy difficil, por no hazer exemplar contra la Juridicion Real, ni dexar desfavorecida la Immunidad, se toma por expediente en Cataluña, no determinar, y con esso obtiene la Iglesia. Atestigualo con Fontanella, Cortiada, *dicta decis.* 24. *n.* 44. ibi: *Solet tamen Chancellarius in Catalonia, si causa contentionis est difficilis, eam intra tempus non declarare, sed permitti illam desertam effici, & tunc in fauorem Ecclesiæ censetur declaratum.*

144 ¶ Religiosissimo, y prudentissimo expediente, porque el sentenciar en caso de duda contra la immunidad, es exponerse al peligro de quebrantarla. Y de esto aun temblò el ciego Gentilismo. Alexandro Magno no permitiò sacar vn Esclabo del Templo de Minerva. Plutarchus, *in Alexand.* Por esso, y por otras virtudes naturales, le prosperó Dios para ser terror del mundo *Siluit terra in conspectu eius.* Machab. 1.

145 ¶ Hizole cauto el escarmiento, de aver padecido peste, por no aver en otra ocasion tenido esta suma reverencia. *Verebatur fortaße Alexander, ne sibi contingeret, quod alias contigerat. Nam cum Athenas bella premeret, ipse pestilentia laborare cœpit, qui Sacris ædibus injuriam intulerat.* Dizelo Germonio *de Sacror. Imm. cap.* 15. *n.* 14. y desde el 6. hasta el 15. escribe, que el Gentilissimo, aun en su ceguedad, tenia hecha observacion, de que al quebramiento de la immunidad, se seguian tales fatalidades, y las de terremotos, guerras, perdidas de exercitos, y esterilidades.

146 ¶ Pero al Templo que mas veneravan para esta materia, era el de la Luna, en Epheso, à quien llamavan Diana. Natal. Comite. Mitholog. *lib.* 3. *cap.* 18. *Cum eadem Luna sit, & Diana.* Era vno de sus gloriosos Epitectos, la advocacion de los montes. Virg. *lib.* 9. *Suspiciens altam Lunam, sic voce precatur: Tu Dea, tu præsens nostro sucurre labori, Astrorum, Decus, & nemorum Latonia Custos.* Virgen de los Montes, la celebrò Horacio, *lib.* 3. *Carminum: Montium Custos, nemorum que Virgo.* Habitadora del Monte la cantó Pontano, quando el Dios PAN disfrazado en Cordero, se enamorò de la Luna. *PAN Montanicolæ captus amore Deæ.*

147 ¶ De la immunidad del Templo de la Virgen del *Carmen* fue sacado este Reo. Renombre que tomô del *Monte Carmelo*, primera Casa, que para su adoracion se fundô por los Religiosissimos Hijos del Santo Profeta Elias. Solemnizalo la Iglesia, *in Offic. lect.* 4. *Primi omnium in eo Montis Car-*

meli

meli loco, vbi Elias olim ascendentem nebulam, Virginis typo insignem, conspexerat, eidem Purissimæ Virgini Sacellum construxerint. Luna es, *Sol, idest, Christus: Luna, idest Beata Maria.* Jacob. de Borag. 2. *Sabathi*, y Luna con fueros de Sol, assi la celebra su Esposo, *Pulchra, vt Luna, electa, vt Sol.* Luna desde cuyo nacimiento empezaron á desterrarse las tiniblas de nuestro Padre Adam. *Ab illa autem hora, vsque ad ortum Virginis Mariæ tenebræ factæ sunt super vniuersam terram.* Petrus Damian. 4. *de Natiuit. Virgin.*

148 ¶ Valgale, pues, â este Reo tan Poderosa proteccion, quando la diferencia es tan superiormente excessiva, como de vn Templo profano, á vno tan Sagrado: de vna Religion engañada, à la nuestra infalible: de vna fabulosa Deidad, à la Virgen Santissima Madre de Dios: de vn Idolo de los Montes, á la Reyna del Cielo, y la Tierra, Titular del Carmelo: de immunidad de todos delitos, á la que se pretende, que es solo de los exceptuados, como es la de este pleyto, en que con Justicia se diô sentencia por la immunidad, por estar fundada en la extraccion; causa totalmente de la Juridicion Ecclesiastica, sin que aya avido violencia contra la Juridicion Real, porque el delito no es alevoso, siendo en consequencia de enemistad declarada, y en restitucion del honor perdido, conque no solo, no fue alevosia, pero, ni pudo tener jamas sentencia de muerte, en que precipitadamente se halla condenado el Reo, y quando huviesse duda alguna en la justificacion de la sentencia del Provisor, cumpliô con otorgar la apelacion. Y aunque no la huviesse otorgado, no hiziera violencia, porque en caso de duda, en todos Tribunales se debe sentenciar por la immunidad. Valgale Nuestra Señora del Carmen, para que viva. Estos son los Estudios que en estos pleytos nos encargò San Agustin, *supra relatus, n. 9.* apadrinados estan de los Doctores, pero vnicamente dependientes de la superior autoridad de la Sala. *Quæ sunt ub alijs instituta, sint licet sapienter dicta, levia tamen, & infirma sunt, nisi illis tua contingat authoritas*: Plinius, *ad Imperatorem Traianam*; *Epist.* 10. Esta invocamos, y suplicamos. &c.

Doct. D. Iuan Manuel Romero de Valdibia.

Arzediano de Malaga, Provisor, y Vicario General.